

кратко
и доступно!



О. А. Чаусская

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

курс лекций

Москва  эксмо 2009

УДК 347
ББК 67.404
Ч-26

ОБ АВТОРЕ

Чаусская О. А. — кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права»

Издание подготовлено совместно
с Издательским центром «Ай Пи Эр Медиа»
www.iprmedia.ru

Чаусская О. А.
Ч-26 Гражданское право : курс лекций / О. А. Чаусская. — М. : Эксмо, 2009. — 432 с. — (Учебный курс : кратко и доступно).

ISBN 978-5-699-35118-3

Отличительной особенностью данного учебного пособия является то, что оно содержит в себе полный курс дисциплины «Гражданское право» и написано на основе всех четырех частей Гражданского кодекса. В компактном издании раскрыты все основные вопросы гражданского права, что позволит студентам не только успешно подготовиться к занятиям и экзаменам, но и изучать дисциплину «Гражданское право» на протяжении всего учебного процесса.

Пособие предназначено для студентов юридических вузов и факультетов, а также студентов среднеспециальных учебных заведений.

УДК 347
ББК 67.404

ISBN 978-5-699-35118-3

© Чаусская О. А., 2009
© ООО «Издательство «Эксмо», 2009

Учебное издание

УЧЕБНЫЙ КУРС: КРАТКО И ДОСТУПНО

Чаусская Ольга Анатольевна
ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО
КУРС ЛЕКЦИЙ

Директор редакции *И. Федосова*
Ответственный редактор *К. Павленко*
Художественный редактор *И. Чернова*

ООО «Издательство «Эксмо»
127299, Москва, ул. Клары Цеткин, д. 18/5. Тел. 411-68-86, 956-39-21.
Home page: www.eksmo.ru E-mail: info@eksmo.ru

Подписано в печать 07.04.2009. Формат 60х90¹/₁₆.
Печать офсетная. Бумага газ. Усл. печ. л. 27,0.
Тираж экз.

Оптовая торговля книгами «Эксмо»:

ООО «ТД «Эксмо». 142700, Московская обл., Ленинский р-н, г. Видное,
Белокаменное ш., д. 1, многоканальный тел. 411-50-74.
E-mail: reception@eksmo-sale.ru

**По вопросам приобретения книг «Эксмо» зарубежными оптовыми
покупателями обращаться в отдел зарубежных продаж ТД «Эксмо»**
E-mail: international@eksmo-sale.ru

International Sales: International wholesale customers should contact
Foreign Sales Department of Trading House «Eksmo» for their orders.
international@eksmo-sale.ru

**По вопросам заказа книг корпоративным клиентам,
в том числе в специальном оформлении,
обращаться по тел. 411-68-59 доб. 2115, 2117, 2118.**
E-mail: vipzakaz@eksmo.ru

**Оптовая торговля бумажно-беловыми
и канцелярскими товарами для школы и офиса «Канц-Эксмо»:**

Компания «Канц-Эксмо»: 142702, Московская обл., Ленинский р-н, г. Видное-2,
Белокаменное ш., д. 1, а/я 5. Тел./факс +7 (495) 745-28-87 (многоканальный).
e-mail: kanc@eksmo-sale.ru, сайт: www.kanc-eksmo.ru

Полный ассортимент книг издательства «Эксмо» для оптовых покупателей:

В Санкт-Петербурге: ООО СЗКО, пр-т Обуховской Обороны, д. 84Е.
Тел. (812) 365-46-03/04.

В Нижнем Новгороде: ООО ТД «Эксмо НН», ул. Маршала Воронова, д. 3.
Тел. (8312) 72-36-70.

В Казани: Филиал ООО «РДЦ-Самара», ул. Фрезерная, д. 5.
Тел. (843) 570-40-45/46.

В Ростове-на-Дону: ООО «РДЦ-Ростов», пр. Стачки, 243А.
Тел. (863) 220-19-34.

В Самаре: ООО «РДЦ-Самара», пр-т Кирова, д. 75/1, литера «Е».
Тел. (846) 269-66-70.

В Екатеринбурге: ООО «РДЦ-Екатеринбург», ул. Прибалтийская, д. 24а.
Тел. (343) 378-49-45.

В Киеве: ООО «РДЦ Эксмо-Украина», Московский пр-т, д. 9.
Тел./факс: (044) 495-79-80/81.

Во Львове: ТП ООО «Эксмо-Запад», ул. Бузкова, д. 2.
Тел./факс (032) 245-00-19.

В Симферополе: ООО «Эксмо-Крым», ул. Киевская, д. 153.
Тел./факс (0652) 22-90-03, 54-32-99.

В Казахстане: ТОО «РДЦ-Алматы», ул. Домбровского, д. 3а.
Тел./факс (727) 251-59-90/91. gm.eksmo_almaty@arna.kz

Полный ассортимент продукции издательства «Эксмо»:

В Москве в сети магазинов «Новый книжный»:

Центральный магазин — Москва, Сухаревская пл., 12. Тел. 937-85-81.

Волгоградский пр-т, д. 78, тел. 177-22-11; ул. Братиславская, д. 12. Тел. 346-99-95.

Информация о магазинах «Новый книжный» по тел. 780-58-81.

В Санкт-Петербурге в сети магазинов «Буквоед»:

«Магазин на Невском», д. 13. Тел. (812) 310-22-44.

**По вопросам размещения рекламы в книгах издательства «Эксмо»
обращаться в рекламный отдел. Тел. 411-68-74.**

ОГЛАВЛЕНИЕ

Глава 1. Гражданское право как отрасль российского права	8
§ 1. Предмет гражданского права	8
§ 2. Метод гражданского права.....	10
§ 3. Принципы и функции гражданского права	12
§ 4. Источники гражданского права	15
Глава 2. Гражданские правоотношения.....	20
§ 1. Понятие и элементы гражданских правоотношений.....	20
§ 2. Понятие и виды юридических фактов.....	23
§ 3. Виды гражданских правоотношений	24
Глава 3. Граждане как субъекты гражданского права	26
§ 1. Имя и место жительства гражданина.....	26
§ 2. Правоспособность гражданина	27
§ 3. Дееспособность гражданина.....	29
§ 4. Опекa и попечительство. Патронаж	34
§ 5. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление умершим	38
Глава 4. Юридические лица как субъекты гражданского права	40
§ 1. Понятие и признаки юридического лица	40
§ 2. Создание, реорганизация и ликвидация юридического лица	44
§ 3. Коммерческие организации.....	50
§ 4. Некоммерческие организации.....	62
Глава 5. Объекты гражданских прав.....	68
§ 1. Понятие и виды объектов гражданских прав	68
§ 2. Вещи.....	70
§ 3. Деньги. Ценные бумаги.....	75
§ 4. Нематериальные блага и их защита.....	78

Глава 6. Сделки	83
§ 1. Понятие и виды сделок	83
§ 2. Условия действительности сделок	87
§ 3. Понятие и основания недействительности сделок	90
§ 4. Последствия недействительности сделок	96
Глава 7. Осуществление и защита гражданских прав	97
§ 1. Осуществление гражданских прав	97
§ 2. Защита гражданских прав	100
§ 3. Исковая давность	105
Глава 8. Представительство в гражданском праве	109
§ 1. Понятие и признаки представительства	109
§ 2. Доверенность	113
Глава 9. Право собственности	116
§ 1. Общая характеристика права собственности	116
§ 2. Основания возникновения права собственности	120
§ 3. Основания прекращения права собственности	129
§ 4. Особенности права общей собственности	135
§ 5. Защита права собственности	140
Глава 10. Общие положения об обязательствах	145
§ 1. Понятие и элементы обязательства	145
§ 2. Множественность лиц в обязательстве. Перемена лиц в обязательстве	147
§ 3. Прекращение обязательств	153
Глава 11. Исполнение обязательств	157
§ 1. Понятие и основные начала исполнения обязательств	157
§ 2. Обеспечение исполнения обязательств	162
Глава 12. Гражданско-правовая ответственность	173
§ 1. Понятие и особенности гражданско-правовой ответственности	173
§ 2. Основание и условия гражданско-правовой ответственности	175
§ 3. Виды гражданско-правовой ответственности	177
§ 4. Меры (формы) гражданско-правовой ответственности	179
Глава 13. Общие положения о договоре	186
§ 1. Понятие и содержание договора	186
§ 2. Виды договоров	190

§ 3. Заключение договора.....	194
§ 4. Изменение и расторжение договора.....	197
Глава 14. Купля-продажа.....	201
§ 1. Общая характеристика договора купли-продажи.....	201
§ 2. Права и обязанности сторон по договору купли-продажи.....	202
§ 3. Отдельные виды договора купли-продажи.....	211
Глава 15. Мена. Дарение.....	219
§ 1. Договор мены.....	219
§ 2. Договор дарения.....	222
Глава 16. Рента. Пожизненное содержание с иждивением.....	227
§ 1. Общие положения о ренте.....	227
§ 2. Постоянная рента.....	230
§ 3. Пожизненная рента.....	232
§ 4. Пожизненное содержание с иждивением.....	233
Глава 17. Аренда.....	235
§ 1. Общая характеристика договора аренды.....	235
§ 2. Права и обязанности сторон по договору аренды.....	237
§ 3. Расторжение договора аренды.....	242
§ 4. Отдельные виды договора аренды.....	243
Глава 18. Наем жилого помещения.....	249
§ 1. Понятие и виды договора найма жилого помещения.....	249
§ 2. Договор коммерческого найма жилого помещения.....	250
§ 3. Договор социального найма жилого помещения.....	254
Глава 19. Подряд.....	263
§ 1. Общая характеристика договора подряда.....	263
§ 2. Права и обязанности сторон по договору подряда.....	265
§ 3. Отдельные виды договора подряда.....	271
Глава 20. Перевозка.....	275
§ 1. Общая характеристика договора перевозки грузов.....	275
§ 2. Права и обязанности, ответственность участников договора перевозки грузов.....	279
§ 3. Договор перевозки пассажира.....	285

Глава 21. Заем. Кредит	288
§ 1. Договор займа.....	288
§ 2. Кредитный договор.....	292
Глава 22. Банковский вклад. Банковский счет	294
§ 1. Договор банковского вклада	294
§ 2. Договор банковского счета	299
Глава 23. Хранение	305
§ 1. Общая характеристика договора хранения.....	305
§ 2. Права и обязанности сторон по договору хранения	307
§ 3. Отдельные виды договора хранения	311
Глава 24. Страхование.....	317
§ 1. Общая характеристика договора страхования.....	317
§ 2. Имущественное страхование	325
§ 3. Личное страхование	328
Глава 25. Поручение. Комиссия. Агентирование	329
§ 1. Сравнительная характеристика договоров поручения, комиссии, агентирования	329
§ 2. Договор поручения	331
§ 3. Договор комиссии	333
§ 4. Агентский договор	336
Глава 26. Обязательства вследствие причинения вреда	338
§ 1. Понятие и условия возникновения обязательств вследствие причинения вреда.....	338
§ 2. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности.....	343
§ 3. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными гражданами.....	346
§ 4. Ответственность за вред, причиненный жизни или здоровью гражданина	350
Глава 27. Обязательства вследствие неосновательного обогащения.....	354
§ 1. Понятие и условия возникновения обязательств вследствие неосновательного обогащения.....	354
§ 2. Содержание обязательства вследствие неосновательного обогащения.....	358

Глава 28. Наследственное право.....	361
§ 1. Понятие наследования	361
§ 2. Наследование по закону	364
§ 3. Наследование по завещанию.....	367
§ 4. Приобретение наследства.....	374
Глава 29. Авторское право и смежные права.....	379
§ 1. Объекты авторского права.....	379
§ 2. Субъекты авторского права	382
§ 3. Права авторов произведений науки, литературы и искусства	385
§ 4. Распоряжение исключительным правом на произведение	395
§ 5. Понятие смежных прав	400
§ 6. Защита авторских и смежных прав.....	405
Глава 30. Патентное право.....	407
§ 1. Объекты патентного права.....	407
§ 2. Субъекты патентного права.....	411
§ 3. Оформление патентных прав.....	414
§ 4. Права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов и патентообладателей	417
§ 5. Защита прав авторов и патентообладателей.....	422
Основная литература.....	424
Дополнительная литература.....	426

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ РОССИЙСКОГО ПРАВА

§ 1. Предмет гражданского права

Деление права на отдельные отрасли осуществляется с помощью двух критериев: предмета и метода правового регулирования. При этом основным разграничительным критерием является **предмет регулирования**, под которым понимается круг общественных отношений, формируемых отраслью права. Содержание и характер отношений, входящих в предмет отрасли, предопределяют особенности метода и содержания отраслевого правового регулирования. Гражданское право является частным правом, регулирует отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников (ст. 2 ГК РФ), с помощью диспозитивного метода, обладающего свойствами децентрализации и координации.

Круг отношений, регулируемых гражданским правом, законодательно закреплён в статье 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ). Предмет гражданско-правового регулирования составляют две группы отношений:

- 1) *имущественные отношения*, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников;
- 2) *личные неимущественные отношения*, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Имущественные отношения составляют ядро предмета гражданского права. Это отношения, складывающиеся по поводу имущества, при этом имуществу дается широкая трактовка: к нему относятся не только вещи, но и права требования.

Имущественные отношения включают в себя отношения принадлежности материальных благ конкретным лицам (вещные отношения), а также отношения по поводу перехода материальных благ от одного лица к другому (обязательственные, наследственные отношения).

Большинство имущественных отношений имеет *эквивалентно-возмездный характер*. Возмездность таких отношений заключается в том, что за исполнение своих обязанностей лицо должно получить встречное предоставление от своего контрагента (например, продавец за передачу товара получает от покупателя денежную сумму (цену)). Эквивалентность означает приблизительную равноценность полученного каждой из сторон.

Личные неимущественные отношения — это отношения, возникающие по поводу нематериальных благ, не подлежащих точной денежной оценке, тесно связанных с личностью их носителя, в которых осуществляется индивидуализация личности гражданина или организации.

В основном это отношения, возникающие по поводу результатов интеллектуальной деятельности. Гражданское право регулирует неимущественные права авторов произведений науки, литературы, искусства, изобретений и т. д., наряду с их имущественными правами. Кроме того, гражданское право регулирует отношения по защите неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ (жизни, здоровья, чести, достоинства и т. п.).

Гражданским правом регулируются имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Признак имущественной самостоятельности (имущественной обособленности) участников гражданских правоотношений выражается в том, что субъекты таких отношений обладают собственным имуществом, в достаточной степени обособленным от имущества других лиц, и вследствие этого имущественно самостоятельны по отношению друг к другу, могут распоряжаться им по своему усмотрению и нести имущественную ответственность. Имущество может принадлежать субъекту на праве собственности, а также на других вещных правах, позволяющих в той или иной степени свободно распоряжаться им.

Признак равенства участников гражданского правоотношения выражается в том, что стороны, будучи имущественно самостоятельными субъектами, не подчинены друг другу. Одна сторона не обладает властными полномочиями в отношении другой, не может диктовать юридически обязательные для другой стороны условия их взаимоотношений.

Согласно пункту 3 ст. 2 ГК РФ к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, гражданское законодательство не применяется, за исключением случаев, прямо предусмотренных законом.

Признак автономии воли означает, что субъекты гражданского права свободны в приобретении субъективных гражданских прав и принятии на себя юридических обязанностей. В гражданские правоотношения они вступают, как правило, по собственной инициативе, руководствуясь своими интересами.

§ 2. Метод гражданского права



Метод права — совокупность приемов и способов, посредством которых право воздействует на общественные отношения.

В гражданском праве используется **метод децентрализованного, диспозитивного регулирования**.

Децентрализация выражается в том, что регулирование гражданских отношений осуществляется не только нормативными актами, исходящими от государства, но и *актами участников гражданского оборота* (соглашениями, односторонними сделками). Участники гражданских правоотношений могут самостоятельно устанавливать *в рамках закона* взаимные права и обязанности, в этих случаях они сами осуществляют индивидуально-правовое регулирование своих взаимоотношений. Правила, установленные в гражданско-правовых сделках, обязательны для исполнения их сторонами и в случае их нарушения подлежат защите со стороны государства.

Для гражданско-правового метода в наибольшей степени характерен *прием диспозитивного регулирования*. Значительное количество гражданско-правовых норм носит диспозитивный характер. Это означает, что стороны могут своим соглашением исключить применение диспозитивной нормы либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней (п. 4 ст. 421 ГК РФ). Одним из признаков диспозитивной нормы является оговорка «если иное не установлено договором (соглашением сторон)».

Например, согласно пункту 5 ст. 488 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, с момента передачи товара покупателю и до его оплаты товар, проданный в кредит, признается находящимся в залоге у продавца для обеспечения исполнения покупателем его обязанности по оплате товара. Стороны могут указать в договоре, что продавец не приобретает право залога на товар, проданный в кредит.

Субъекты гражданского права наделяются диспозитивностью: они вступают в гражданские правоотношения, приобретают права и обязанности и распоряжаются ими, как правило, по своему усмотрению. Основной силой, побуждающей их к этому, являются их интересы. Это объясняется тем, что в гражданском праве субъективные права выполняют функцию средства удовлетворения потребностей, интересов их носителей (в отличие, например, от прав государственных органов — участников административных, уголовных правоотношений, в которых права одновременно являются обязанностями).

Гражданские права возникают не в результате правонаделения со стороны государства (например, избирательное право возникает у лица независимо от его воли и желания), а в результате собственных волевых действий, направленных на приобретение права как средства удовлетворения своих потребностей (например, для приобретения права пользования вещью лицо заключает договор аренды).

Кроме того, субъекты гражданских прав и обязанностей могут распоряжаться ими постольку, поскольку эти права и обязанности носят имущественный характер и не связаны с личностью кредитора или должника (например, кредитор может уступить имущественное право другому лицу; должник может возложить исполнение своей обязанности на третье лицо либо с согласия кредитора перевести свой долг на другое лицо).

Основными способами правового регулирования являются обязывание, дозволение и запрет. Гражданское право в целом носит *дозволительный характер*, что выражается, во-первых, в общем дозволении гражданам и юридическим лицам совершать любые действия, которые хотя не предусмотрены законом и иными правовыми актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности

(п. 1 ст. 8 ГК РФ); во-вторых, в преобладании управомочивающих норм. В гражданском праве присутствуют также обязывающие и запрещающие нормы, однако они в большинстве случаев направлены на фиксацию права одного лица через обязанность другого либо на охрану субъективных прав¹.

Характерной чертой гражданско-правового метода, предопределенной сущностью регулируемых отношений, является *юридическое равенство сторон*. Гражданское право наделяет в равной мере всех участников отношений гражданской правоспособностью, которая является предпосылкой для приобретения субъективных прав.

Следует отметить, что в гражданско-правовом регулировании присутствуют и публично-правовые элементы. Государство призвано обеспечить стабильность гражданских правоотношений, уравновесить экономические возможности их участников, не допустить злоупотребления монопольным или доминирующим положением на рынке, обеспечить баланс интересов в обществе.

§ 3. Принципы и функции гражданского права



Принципы гражданского права — это выраженные в нормах права основополагающие, руководящие начала, выражающие его сущность и направляющие развитие и функционирование всех элементов системы гражданского права.

Основные начала гражданского права законодательно закреплены в статье 1 ГК РФ.

Принцип юридического равенства участников гражданских правоотношений означает равенство их воли, ни одна из сторон в гражданском правоотношении не может только по занимаемому ею положению предопределять поведение другой. Субъекты гражданского права, имеющие одинаковый правовой статус, наделяются равной правоспособностью. Публичные образования (Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования) участву-

¹ Подробно о методе гражданско-правового регулирования см.: Яковлев В. Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. — Свердловск, 1972.

ют в гражданских правоотношениях на равных началах с другими участниками — гражданами и юридическими лицами (п. 1 ст. 124 ГК РФ). Меры принуждения в гражданском праве применяются к любой из сторон, если она совершила правонарушение.

Принцип неприкосновенности собственности является конституционным принципом, получившим отраслевую конкретизацию в гражданском праве. Согласно части 3 ст. 35 Конституции Российской Федерации (России) никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения. В ГК РФ содержится исчерпывающий перечень случаев принудительного прекращения права собственности. Безвозмездное изъятие имущества возможно в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения.

Принцип свободы договора является частным проявлением диспозитивности в гражданском праве. Согласно пункту 2 ст. 1 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Участники гражданского оборота, как правило, свободны в решении вопроса о заключении договора, в выборе контрагента. Они самостоятельно, исходя из своих интересов, выбирают вид заключаемого ими договора, могут заключать договоры, не предусмотренные правом, либо договоры, содержащие элементы нескольких договоров, — смешанные договоры (ст. 421 ГК РФ).

Из рассматриваемого правила в законодательном порядке устанавливаются исключения, обусловленные необходимостью защиты публичных интересов. В случаях, указанных законом, возможно *понууждение к заключению договора*, т. е. договор может быть заключен с лицом принудительно, в судебном порядке.

Принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела означает, что ни государственные, муниципальные органы, ни частные лица не могут вмешиваться, во-первых, в экономическую деятельность граждан и юридических лиц, во-вторых, в частную жизнь граждан при отсутствии законного основания. Основания для вмешательства должны определяться федеральным законом исходя из необходимости защиты

основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (абз. 2 п. 2 ст. 1 ГК РФ).

Принцип необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав и обеспечения восстановления нарушенных прав означает запрет на воспрепятствование осуществлению гражданских прав. Гражданское право предусматривает необходимые правовые средства по устранению возникших препятствий. Например, в зависимости от характера препятствий в осуществлении права собственности и других вещных прав предъявляются виндикационный или негаторный иски.

Принцип судебной защиты гражданских прав. Государство обеспечивает защиту нарушенных или оспариваемых гражданских прав. Защита осуществляется в судебном порядке, причем не только государственными, но и третейскими судами.

Принцип единства экономического пространства (ст. 8 Конституции России; п. 3 ст. 1 ГК РФ). На территории Российской Федерации товары, работы и услуги перемещаются свободно, не допускается создание препятствий для их перемещения внутри страны. Ограничения могут вводиться только в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей (например, в целях предотвращения эпидемий, эпизоотий).



Под **функциями гражданского права** понимаются основные направления его воздействия на общественные отношения.

Право в целом выполняет две основные функции: регулятивную и охранительную. Гражданское право выполняет те же функции, но конкретизированные применительно к особенностям предмета и метода данной отрасли права.

С учетом того, что гражданское право императивно нормирует лишь основополагающие моменты возникновения и функционирования гражданских отношений, допускает их автономное индивидуальное регулирование и существование отношений, прямо не предусмотренных нормами гражданского права, оно выполняет *функцию организации общественных отношений*.

Охранительная функция включает в себя два компонента. Во-первых, предупреждение правонарушений — *охранительно-предупредительная (превентивная) функция*. Она реализуется, если субъекты правоотношений надлежащим образом исполняют свои активные обязанности и воздерживаются от совершения запрещенных действий.

Во-вторых, если же правонарушение уже произошло, вступает в действие второй компонент — защита нарушенных гражданских прав. С учетом эквивалентно-возмездного характера отношений, регулируемых гражданским правом, меры гражданско-правовой защиты носят в основном имущественный характер и направлены на восстановление положения потерпевшего субъекта, существовавшего до правонарушения. В случае невозможности такого восстановления осуществляется равноценная компенсация неблагоприятных изменений в имущественном или неимущественном положении лица, произошедших в результате правонарушения. Поэтому данная функция называется *восстановительной, или компенсационной*.

§ 4. Источники гражданского права

В соответствии с пунктом «о» ст. 71 Конституции России гражданское законодательство находится в исключительном ведении Российской Федерации. Это положение служит определенной гарантией единства экономического пространства России, на всей территории которого действуют единые правила, регулирующие гражданский оборот, единые правила осуществления предпринимательской деятельности. Субъекты Федерации не вправе принимать акты по вопросам гражданского права.

Исключение составляют вопросы гражданско-правового характера, отнесенные статьей 72 Конституции России к совместному ведению Российской Федерации и ее субъектов. Субъектам Федерации предоставлено право принимать нормативные акты, в частности относящиеся к жилищному законодательству, а также регулирующие вопросы владения, пользования и распоряжения землей, недрами, водными и другими природными ресурсами.

Систему источников гражданского права образуют:

1) *Конституция Российской Федерации*, закрепляющая основы гражданско-правового регулирования, которые развиваются в отраслевом законодательстве;

2) *федеральные законы*, которые согласно пункту 2 ст. 3 ГК РФ образуют гражданское законодательство. Следует подчеркнуть, что объем понятия гражданского законодательства, используемого в Конституции и в ГК РФ, различен. Гражданский кодекс относит к гражданскому законодательству только законы, давая ему, таким образом, более узкое толкование и четко разграничивая законы и подзаконные акты.

Главенствующее место среди федеральных законов занимает кодифицированный акт — Гражданский кодекс Российской Федерации, который принимался в четыре этапа: часть первая от 30 ноября 1994 г. вступила в действие с 1 января 1995 г., часть вторая от 26 января 1996 г. вступила в действие с 1 марта 1996 г., часть третья от 26 ноября 2001 г. вступила в действие с 1 марта 2002 г., часть четвертая от 18 декабря 2006 г. вступила в силу с 1 января 2008 г.

Гражданский кодекс отражает систему гражданского права, закрепляет наиболее важные нормативные положения в основных сферах регулируемых отношений. ГК РФ является основным источником гражданского права, остальные источники по вопросам, урегулированным Кодексом, должны приниматься на основании и в пределах, допускаемых им.

Закрепляя основы гражданско-правового регулирования в различных сферах общественных отношений, ГК РФ прямо предусматривает необходимость принятия тематических федеральных законов (например, п. 3 ст. 87 ГК РФ предусматривает, что правовое положение общества с ограниченной ответственностью и права и обязанности его участников определяются самим Кодексом и Законом об обществах с ограниченной ответственностью). Кроме того, ГК РФ содержит отсылки к законам (в ряде случаев — к подзаконным нормативным актам) без указания их названия. Законы должны соответствовать ГК РФ;

3) *указы Президента Российской Федерации*, которые не должны противоречить ГК РФ и федеральным законам;

4) *постановления Правительства Российской Федерации*, которые должны соответствовать ГК РФ, федеральным законам и указам Президента России.

Согласно терминологии ГК РФ указы Президента и постановления Правительства объединяются общим понятием «*иные правовые акты*» (п. 6 ст. 3). Когда в норме ГК РФ указано, что она применяется, если иное не установлено «иными правовыми актами», то имеются в виду указы Президента и постановления Правительства Российской Федерации. Если же в ГК РФ указано, что тот или иной вопрос может быть урегулирован законом, то иные правовые акты по такому вопросу приниматься не могут.

Однако если указ Президента России или постановление федерального Правительства были приняты до введения в действие соответствующей части ГК РФ, то они действуют впредь до введения в действие соответствующих законов;

5) *акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти*. Нормотворческая компетенция этих органов в области гражданского права ограничена только теми случаями и теми пределами, которые предусмотрены ГК РФ, другими законами, указами Президента и постановлениями Правительства. Издание названными органами гражданско-правовых норм без специального нормативного основания неправомерно;

6) *акты законодательства Союза ССР*, которые сохраняют действие в Российской Федерации и являются источниками гражданского права при отсутствии регламентации соответствующего вопроса в российских нормативных актах и непротиворечии их действующему законодательству, в первую очередь ГК РФ;

7) *общепризнанные принципы и нормы международного права, а также международные договоры*, которые применяются к отношениям, входящим в предмет гражданского права, осложненным наличием иностранного элемента (иностранного субъекта, юридического факта, объекта, находящегося на территории другого государства). Такие отношения являются предметом международного частного права (раздел VI ГК РФ);

8) *обычаи делового оборота*, являющиеся разновидностью правового обычая, которая имеет ограниченную сферу использования — какую-либо область предпринимательской деятельности.

Обычай делового оборота представляет собой правило поведения, которое сложилось (т. е. достаточно определено в своем содержании) и широко применяется в какой-либо области предпринимательской деятельности.

Данное правило поведения не должно быть предусмотрено законодательством, в противном случае оно перестает быть обычаем и становится нормой права. Обычай делового оборота не должен противоречить законодательным положениям или условиям договора. Он может быть как зафиксирован в каком-либо документе (например, в сборнике обычаев), так и не получить такого документального закрепления.

Сделки не являются источником гражданского права, так как они устанавливают правила, обязательные лишь для сторон конкретного правоотношения, следовательно, не обладают свойством общеобязательности. Однако они являются источником правоприменения. Суд при вынесении решения руководствуется не только нормами права, но и правилами, установленными договором, односторонней сделкой, учредительными документами юридического лица.

В Российской Федерации *не признается источником права судебная практика*, которая складывается из постановлений пленумов высших судебных инстанций и принципиальных решений по конкретным делам судов разных уровней. Судебная практика, во-первых, играет значительную роль в обеспечении единообразного применения законов судами; во-вторых, имеет существенное значение для совершенствования законодательства.

Действие источников гражданского права. По общему правилу нормативные акты не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие (п. 1 ст. 4 ГК РФ). Поэтому к правоотношениям сторон, установленным до этого момента, должен применяться закон, регулировавший данное отношение на момент возникновения прав и обязанностей, которые стали предметом спора, хотя и не действующий (отмененный) на момент рассмотрения спора. Это правило распространяется также на отдельные нормы действующего акта, которые после его принятия были изменены или дополнены. Поэтому необходимо тщательно проверять

наличие изменений, внесенных в норму права, и действие их во времени во избежание, во-первых, применения нормы без учета внесенных в нее изменений; во-вторых, применения нормы в измененном виде к отношениям, возникшим до внесения в нее изменений.

В соответствии с абзацем 2 п. 1 ст. 4 ГК РФ закон может иметь *обратную силу*, но только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом. Поэтому при решении вопроса о действии нормы права во времени необходимо не только ориентироваться на дату вступления в силу нормативного акта, в котором содержится норма, но и проверить возможность обратного действия отдельных его положений посредством изучения правовых норм, регламентирующих введение его в действие. Например, статья 9 Федерального закона от 30 ноября 1994 г. № 52-ФЗ «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» придала обратную силу нормам об основаниях и последствиях недействительности сделок (ст. 162, 165–180 ГК РФ).

Кроме того, согласно пункту 2 ст. 4 ГК РФ к делящимся отношениям, возникшим до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие.

Что касается действия источников гражданского права в пространстве и по кругу лиц, то они действуют на всей территории Российской Федерации и распространяются на всех субъектов гражданского права, если в соответствующем акте (норме права) не установлено иное.

Применение норм гражданского права по аналогии. Основанием для применения гражданско-правовых норм по аналогии является неурегулированность отношения, входящего в предмет гражданского права. Неизбежность существования пробелов в гражданском праве предопределяется тем, что гражданские правоотношения могут возникать из действий, не предусмотренных законом или иным правовым актом. Кроме того, с помощью аналогии восполняются пробелы в праве, выражающиеся в отсутствии указаний закона лишь по отдельным вопросам, которые возникают в пределах отношений, в целом законом предусмотренных.

Для применения по аналогии гражданского права недостаточно отсутствия нормы права. Аналогия применяется в случае отсутствия регулирующих данный случай нормы права, соглашения сторон, а если спорное отношение связано с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности — также обычая делового оборота (ст. 6 ГК РФ).



Аналогия закона означает применение нормы права, регулирующей сходное отношение. При отсутствии нормы, регулирующей сходное отношение, спор разрешается на основе *аналогии права*, при которой права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства и требований добросовестности, разумности и справедливости (п. 2 ст. 6 ГК РФ).

Глава 2

ГРАЖДАНСКИЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

§ 1. Понятие и элементы гражданских правоотношений

Гражданское правоотношение — это один из видов правовых отношений, который характеризуется всеми общими признаками правоотношения и в то же время обладает отраслевыми особенностями.



Под **гражданскими правоотношениями** понимаются санкционированные нормами гражданского права и обеспечиваемые принудительной силой государства общественные отношения между субъектами, которые связываются юридическими правами и обязанностями.

Имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, урегулированные конкретными или общими нормами гражданского права, приобретают правовую форму и выступают в качестве гражданско-правовых отношений.

Гражданские правоотношения имеют следующие особенности:

- 1) равенство участников;

2) в гражданском законодательстве не содержится исчерпывающего перечня гражданских правоотношений, поэтому государство признает и защищает и такие отношения, которые отвечают перечисленным в статье 2 ГК РФ признакам, но прямо не предусмотрены специальными нормами гражданского права;

3) как известно, правоотношения носят волевой характер. Это заключается главным образом в том, что в них реализуется государственная воля, выраженная в нормах права. В гражданских правоотношениях очень велико значение воли их участников: во-первых, *для возникновения и развития правоотношений* — большинство их возникает по воле самих субъектов. Характерным юридическим фактом в гражданском праве являются действия граждан и юридических лиц, специально направленные на возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (сделки); во-вторых, *для определения содержания правоотношения* — права и обязанности участников устанавливаются не только законом, но и индивидуальными актами — договорами, а также односторонними сделками (например, завещанием); в-третьих, *для защиты гражданских прав* — она осуществляется по инициативе лица, чье право нарушено или оспорено;

4) меры гражданско-правовой ответственности имеют целью защиту прав потерпевшего, а не наказание правонарушителя, поэтому они носят в основном имущественный, а не личный характер.

Элементами гражданского правоотношения являются субъекты, объект и содержание.

Субъекты гражданских правоотношений подразделяются на три группы.

1. Физические лица (граждане Российской Федерации, иностранные граждане, лица без гражданства).

2. Юридические лица (российские и иностранные). Согласно абзацу 4 п. 1 ст. 2 ГК РФ правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом.

3. Публичные образования (Российская Федерация, субъекты Федерации, муниципальные образования), которые участвуют в гражданском правоотношении на равных началах с другими лицами, а не в качестве властных субъектов.

Указанные субъекты могут участвовать в гражданских правоотношениях в силу того, что государство наделяет их такой способностью (гражданской правосубъектностью). Под *объектом правоотношения* понимают то, по поводу чего складывается данное правоотношение, то, на что оно направлено.

Существует две концепции объекта правоотношения. *Монистическая концепция* в качестве единственного объекта, на который воздействует правоотношение, признает поведение субъектов. *Плюралистическая теория* исходит из того, что поведение субъектов — это объект правового регулирования. Право воздействует на поведение людей, и последнее образует материальное содержание правоотношения. Поэтому под объектом правоотношения понимаются различные блага, способные удовлетворять потребности субъектов, по поводу которых они и вступают в правоотношения (множественность объектов).

Гражданский кодекс воспринял плюралистическую теорию и закрепил *следующие объекты гражданских правоотношений*:

- 1) имущество;
- 2) действия (работы, услуги и др.);
- 3) нематериальные блага, среди которых особо выделяются результаты интеллектуальной деятельности.

Юридическое содержание правоотношения составляют субъективные права и обязанности участников. Под *субъективным гражданским правом* понимается гарантированная государством мера возможного поведения, обеспеченная соответствующей обязанностью других лиц. Субъективное право является юридическим средством удовлетворения потребностей управомоченного лица.

Под *субъективной гражданской обязанностью* понимается предписанная обязанному лицу мера необходимого (должного) поведения. Различают обязанности активного и пассивного типа. Содержание *активной обязанности* выражается в совершении действий (передаче имущества, выполнении работ, оказании услуг), *пассивной обязанности* — в воздержании от запрещенных

действий (например, от создания препятствий в осуществлении права собственности). Соответственно этому выделяются правоотношения активного и пассивного типа.

§ 2. Понятие и виды юридических фактов

Гражданские правоотношения возникают, изменяются или прекращаются при наличии соответствующего юридического факта.



Под **юридическим фактом** понимается жизненное обстоятельство, с которым норма права связывает возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Примерный перечень оснований возникновения гражданских прав и обязанностей дан в статье 8 ГК РФ.

В зависимости от правовых последствий юридические факты делятся на *правопорождающие, правоизменяющие и правопрекращающие*. Кроме того, по волевому признаку юридические факты подразделяются на действия (бездействие) и события. *Действия* — это волевое поведение людей, тогда как *событие* — это обстоятельства, протекающие независимо от воли людей (природные явления, рождение и смерть человека и т. п.). Различают, во-первых, *абсолютные события* — обстоятельства, никак не связанные с деятельностью людей (например, природные явления); во-вторых, *относительные события* — обстоятельства, вызванные деятельностью людей, но затем протекающие независимо от породивших их причин (например, пожар, вызванный поджогом; насильственная смерть). В последнем случае правовые последствия связываются не только с событием, но и с вызвавшими его действиями людей. Например, пожар выступает юридическим фактом в отношениях по страхованию; если же имел место поджог, то, кроме того, он является основанием для возникновения обязательства поджигателя по возмещению причиненного вреда.

В соответствии с подпунктом 9 п. 1 ст. 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают только вследствие таких событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий. Следовательно,

события, которые прямо не предусмотрены нормой права в качестве юридического факта, не порождают гражданских прав и обязанностей. События, как правило, влекут правовые последствия в совокупности с другими юридическими фактами, т. е. входят в юридический состав.

Действия делятся на правомерные и неправомерные. *Неправомерные действия* выступают основанием возникновения охранительного правоотношения, например вследствие причинения вреда имуществу субъектов, жизни, здоровью гражданина (подп. 6 п. 1 ст. 8 ГК РФ), неосновательного обогащения одного лица за счет другого (подп. 7 п. 1 ст. 8 ГК РФ).

Правомерные действия в зависимости от направленности воли лица на возникновение юридических последствий подразделяются на юридические акты и юридические поступки. *Юридические поступки* — действия, которые порождают правовые последствия независимо от того, были они специально направлены на эти последствия или нет (например, создание произведений литературы и иных результатов интеллектуальной деятельности — подп. 5 п. 1 ст. 8 ГК РФ). *Юридические акты* — действия, которые совершаются с целью породить определенные гражданско-правовые последствия. Они, в свою очередь, делятся на сделки (подп. 1 п. 1 ст. 8 ГК РФ), акты государственных органов и органов местного самоуправления (подп. 2 п. 1 ст. 8 ГК РФ), судебные решения (подп. 3 п. 1 ст. 8 ГК РФ). Следует подчеркнуть, что акты государственных органов и органов местного самоуправления могут порождать гражданские права и обязанности только в случаях, предусмотренных законом. Зачастую норма права связывает юридические последствия не с одним, а с совокупностью фактов. Система юридических фактов, необходимая для возникновения, изменения, прекращения правоотношения, называется *юридическим, или фактическим составом*.

§ 3. Виды гражданских правоотношений

Классификация гражданских правоотношений осуществляется по различным основаниям, не исключая друг друга, поэтому одно и то же гражданское правоотношение можно одновременно отнести к различным видам.

В зависимости от того, какое общественное отношение составляет материальное содержание правоотношения, различают имущественные и личные неимущественные правоотношения.

В зависимости от способа индивидуализации субъектов правоотношения подразделяются на абсолютные и относительные. В *абсолютных правоотношениях* определена лишь одна сторона — управомоченное лицо, которому противостоит неопределенный круг обязанных лиц. Это правоотношения пассивного типа, в которых обязанные лица должны воздерживаться от нарушения субъективного права (например, права собственности, авторского права). В *относительных правоотношениях* определены обе стороны: управомоченная и обязанная. Одно лицо наделено правом лишь относительно конкретных обязанных субъектов. Например, в отношении купли-продажи покупатель вправе требовать передачи вещи ему в собственность только от конкретного лица (продавца), с которым он заключил договор. Это правоотношения активного типа.

В зависимости от способа удовлетворения интересов управомоченного лица выделяются вещные и обязательственные правоотношения. В *вещных правоотношениях* интерес управомоченного лица удовлетворяется за счет его собственных действий по извлечению полезных свойств вещи. Со стороны обязанных лиц достаточно воздержания от действий, препятствующих осуществлению субъективного права. В *обязательственных правоотношениях* интерес управомоченного лица удовлетворяется за счет активных действий обязанного лица по предоставлению определенных благ (передаче имущества, оказанию услуг и т. д.). Например, интерес заказчика в обязательстве подряда состоит в выполнении определенной работы подрядчиком.

В зависимости от характера оснований возникновения правоотношений они делятся на регулятивные и охранительные. *Регулятивные отношения* возникают на основе правомерного поведения субъектов. Это нормально развивающиеся гражданско-правовые отношения, в которых реализуется регулятивная функция гражданского права. *Охранительные отношения* — это отношения, возникающие из правонарушений. Они направлены на защиту нарушенных или оспоренных субъективных прав. В них реализуется охранительная функция гражданского права.

Глава 3

ГРАЖДАНЕ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§ 1. Имя и место жительства гражданина

Гражданин как субъект права индивидуализируется при помощи имени (ст. 19 ГК РФ) и места жительства (ст. 20 ГК РФ). *Имя гражданина* дается при рождении, включает фамилию и собственное имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Имя дается ребенку по соглашению родителей, отчество присваивается по имени отца, фамилия определяется фамилией родителей. Если у них разные фамилии, то по соглашению родителей ребенку присваивается или фамилия отца, или фамилия матери, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации. В тех случаях, когда родители не могут прийти к соглашению относительно имени и (или) фамилии ребенка, возникшие разногласия разрешаются органом опеки и попечительства (ст. 58 Семейного кодекса Российской Федерации — СК РФ).

Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, не допускается участие в гражданских правоотношениях под именем другого лица. В некоторых случаях, прямо предусмотренных законом, гражданин может использовать псевдоним (вымышленное имя) (ст. 1265 ГК РФ).

Гражданин вправе переменить свое имя в порядке, установленном статьями 58–63 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния». Перемена имени регистрируется органом записи актов гражданского состояния по месту жительства или по месту государственной регистрации рождения лица по его заявлению. Право на перемену имени предоставляется лицу, достигшему 14-летнего возраста. Причем несовершеннолетнему, не приобретшему полной дееспособности, на перемену имени необходимо согласие обоих родителей, усыновителей или попечителя, при отсутствии такого согласия перемена имени осуществляется на основании решения суда. Перемена

имени малолетнему (лицу, не достигшему возраста 14 лет), а также изменение присвоенной ему фамилии на фамилию другого родителя производится на основании решения органа опеки и попечительства. Изменение имени и фамилии ребенка, достигшего возраста 10 лет, может быть произведено только с его согласия (п. 4 ст. 59 СК РФ).

Перемена гражданином имени не является основанием для прекращения или изменения его прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем. Гражданин обязан принять необходимые меры для уведомления своих должников и кредиторов о перемене своего имени и несет риск неблагоприятных последствий, вызванных отсутствием у этих лиц сведений о перемене его имени. Имя гражданина является нематериальным благом, которое защищается гражданским законодательством от нарушений, в частности от неправомерного использования его имени, искажения либо использования имени гражданина способами или в форме, которые затрагивают его честь, достоинство или деловую репутацию (п. 5 ст. 19 ГК РФ).



Местом жительства гражданина признается место, где он постоянно или преимущественно проживает (п. 1 ст. 20 ГК РФ).

Местом жительства несовершеннолетних, не достигших возраста 14 лет, признается место жительства их законных представителей — родителей, усыновителей или опекунов. Местом жительства недееспособных граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их опекунов.

§ 2. Правоспособность гражданина



Под **правоспособностью** понимается способность иметь гражданские права и нести обязанности. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью (п. 1, 2 ст. 17 ГК РФ).

Правоспособность является общей предпосылкой участия в гражданских правоотношениях. Это *возможность* иметь права и нести обязанности, которую субъекты реализуют по своему

усмотрению. В отличие от других правоотношений, для участия лица в гражданском правоотношении в ряде случаев достаточно наделения его правоспособностью. Права и обязанности недееспособных лиц приобретаются и осуществляются через представителя, который назначается им в обязательном порядке. Отсутствие дееспособности лица в таких случаях восполняется дееспособностью представителя.

Правоспособность характеризуется **следующими признаками**. Во-первых, возможности, составляющие содержание правоспособности, носят *абстрактный характер*. Конкретным лицом они могут и не реализоваться (например, не каждый осуществляет возможность иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности, охраняемых законом). Во-вторых, правоспособностью лицо *наделяется государством*, она возникает в силу рождения ребенка. Правоспособность не зависит от воли ее носителя и других лиц. Граждане наделяются *равной* правоспособностью. В-третьих, правоспособность *неотчуждаема*, может быть ограничена государством в случаях и в порядке, предусмотренных законом. Гражданин не может отказаться от правоспособности, совершать сделки, направленные на ограничение правоспособности. Такие сделки являются ничтожными (п. 3 ст. 22 ГК РФ).

Граждане могут иметь любые гражданские права и обязанности, не запрещенные законом и не противоречащие общим началам и смыслу гражданского законодательства.

Содержание правоспособности конкретизируется в ст. 18 ГК РФ, согласно которой граждане могут: иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; избирать место жительства. Следует подчеркнуть, что этот перечень не носит исчерпывающего характера.

§ 3. Дееспособность гражданина



Под **дееспособностью** понимается способность *своими действиями* приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (п. 1 ст. 21 ГК РФ).

В отличие от правоспособности, которая представляет собой возможность иметь права и нести обязанности, дееспособность представляет собой возможность осуществлять правоспособность, права и обязанности своими собственными действиями. Это отражено в самом названии: дееспособность — способность действовать. Указанная возможность также реализуется по усмотрению субъекта: по общему правилу он может участвовать в правоотношениях как лично, так и через представителей. Однако в таких случаях представительство основывается на уполномочии — волевом действии представляемого лица.

В содержании дееспособности выделяют два основных элемента: *делкоспособность* (способность самостоятельного совершения сделок) и *деликтоспособность* (способность нести самостоятельную гражданско-правовую ответственность). Полностью дееспособный гражданин несет самостоятельную имущественную ответственность: отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, в том числе долей в имуществе, находящемся в общей собственности (ст. 24 ГК РФ). Перечень имущества, на которое не может быть обращено взыскание по долгам гражданина, устанавливается статьей 446 ГПК РФ.

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица. Согласно пункту 1 ст. 2 ГК РФ **предпринимательской** является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Для того чтобы такая деятельность была легитимной, гражданин обязан пройти государственную регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя (Правила регистрации индивидуальных предпринимателей установлены Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

Правовое положение индивидуального предпринимателя отличается двойственностью: в одних правоотношениях он выступает как обычное физическое лицо, в других — как субъект предпринимательской деятельности.

Согласно пункту 3 ст. 23 ГК РФ к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются нормативные установления, регулирующие деятельность коммерческих организаций, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения. Гражданская дееспособность по общему правилу возникает *в полном объеме* по достижении 18-летнего возраста. Однако закон определяет случаи, когда гражданин становится полностью дееспособным до достижения указанного возраста.

Во-первых, *в случае вступления в брак* в соответствии со статьей 13 СК РФ (при наличии уважительных причин с разрешения органа местного самоуправления по просьбе лиц, достигших возраста 16 лет; до достижения возраста 16 лет в виде исключения с учетом особых обстоятельств — в случаях, установленных законами субъектов Российской Федерации). Если в последующем до достижения 18 лет брак будет расторгнут, дееспособность сохраняется в полном объеме. Лишь в случае признания брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности. Вопрос о необходимости принятия решения об утрате полной дееспособности решается по усмотрению суда с учетом психофизических качеств несовершеннолетнего.

Во-вторых, *в результате эмансипации* — объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным (ст. 27 ГК РФ). Для эмансипации необходимо наличие следующих условий в совокупности: во-первых, достижение несовершеннолетним 16-летнего возраста; во-вторых, несовершеннолетний должен работать по трудовому договору или с согласия родителей, усыновителей или попечителя заниматься предпринимательской деятельностью.

В зависимости от того, согласны законные представители на эмансипацию или нет, она производится либо по решению органа опеки и попечительства — с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, либо по решению суда — при отсутствии такого согласия.

До достижения возраста 18 лет несовершеннолетние по мере психического созревания наделяются определенным объемом дееспособности. В жизни несовершеннолетнего закон выделяет три возрастных этапа.

1. *Малолетние до 6 лет* полностью недееспособны.

2. *Малолетние с 6 до 14 лет* наделяются ограниченной способностью к совершению сделок (частично дееспособные). По общему правилу, за несовершеннолетних, не достигших возраста 14 лет, сделки могут совершать от их имени только их законные представители — родители, усыновители или опекуны. Такие сделки должны совершаться в интересах несовершеннолетних, за соблюдением которых осуществляется контроль органами опеки и попечительства (п. 2 и 3 ст. 37 ГК РФ). Однако в качестве исключения из общего правила малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе самостоятельно совершать сделки, указанные в пункте 2 ст. 28 ГК РФ, а именно:

- мелкие бытовые сделки, под которыми понимают сделки на небольшую сумму, исполняемые при их заключении и направленные на удовлетворение личных повседневных потребностей;

- сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;

- сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Малолетние полностью неделиктоспособны. Имущественную ответственность по сделкам малолетнего, в том числе по сделкам, совершенным им самостоятельно, несут его законные представители, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Эти лица также отвечают в соответствии со статьей 1073 ГК РФ за вред, причиненный малолетними.

3. *Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет* наделяются способностью не только к совершению некоторых сделок, но и к несению имущественной ответственности (не полностью дееспособные).

В качестве общего правила установлено, что несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают сделки с письменного

согласия своих законных представителей — родителей, усыновителей или попечителя. Письменное согласие может быть дано как до, так и после совершения сделки.

Без согласия законных представителей несовершеннолетние, помимо сделок, которые они могли совершать до 14-летнего возраста, могут также самостоятельно совершать действия, указанные в пункте 2 ст. 26 ГК РФ:

а) распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;

б) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;

в) в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

Кроме того, несовершеннолетние могут с согласия своих законных представителей заниматься предпринимательской деятельностью. По достижении возраста 16 лет они вправе быть членами кооперативов в соответствии с законами о кооперативах.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут имущественную ответственность по сделкам, совершенным ими в рамках своей дееспособности. За причиненный ими вред такие несовершеннолетние самостоятельно несут ответственность на общих основаниях (п. 1 ст. 1074 ГК РФ). При отсутствии у несовершеннолетнего доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред возмещают законные представители несовершеннолетнего, если не докажут, что вред возник не по их вине.

Дееспособность гражданина может быть ограничена либо гражданин может быть признан недееспособным только на основании судебного решения, принимаемого в порядке, установленном главой 31 ГПК РФ.

Государство допускает **ограничение дееспособности** в случаях, предусмотренных законом. Ограничению подлежит лишь такой элемент, как сделкоспособность гражданина.

В соответствии с пунктом 1 ст. 30 ГК РФ для ограничения *полной дееспособности* необходимо два взаимосвязанных условия:

1) гражданин злоупотребляет спиртными напитками или нарко-

тическими средствами; 2) вследствие этого он ставит свою семью в тяжелое материальное положение.

Над ограниченно дееспособным лицом устанавливается попечительство. Оно вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки, а также сделки, не связанные с распоряжением имуществом (сделки по выполнению работ и услуг). Совершать сделки по распоряжению имуществом, в том числе денежными средствами, непосредственно самому получать заработок, пенсию и иные доходы он может лишь с согласия попечителя.

Деликтоспособность такого гражданина не подвергается ограничению, и он самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред.

Отмена судом ограничения дееспособности производится в случае отпадения одного из названных условий: во-первых, при наличии достаточных данных, свидетельствующих о прекращении гражданином злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, в связи с чем ему может быть доверено самостоятельное распоряжение имуществом и денежными средствами; во-вторых, в случае прекращения существования семьи. На основании решения суда отменяется установленное над гражданином попечительство.

Согласно пункту 4 ст. 26 ГК РФ возможно ограничение или лишение несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими заработком, стипендией или иными доходами. Такое решение принимается судом по заявлению родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства при наличии достаточных к тому оснований, свидетельствующих о неспособности несовершеннолетнего разумно расходовать денежные средства.

Гражданин *признается недееспособным* при наличии двух взаимосвязанных условий: 1) гражданин страдает психическим расстройством; 2) вследствие этого он не может понимать значения своих действий или руководить ими. Наличие этих условий устанавливается по результатам судебно-психиатрической экспертизы, которая назначается судом при наличии достаточных данных о психическом расстройстве гражданина. Над гражданином, признанным недееспособным, устанавливается опека. Все сделки от его имени совершает опекун.

Если основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным, отпали, то опекун обязан ходатайствовать перед судом о признании подопечного дееспособным и о снятии с него опеки (п. 5 ст. 36 ГК РФ). Кроме того, такое требование может быть заявлено в суд также членом семьи, психиатрическим или психоневрологическим учреждением, органом опеки и попечительства.

Суд на основании соответствующего заключения судебно-психиатрической экспертизы принимает решение о признании гражданина дееспособным, на основании которого отменяется установленная над ним опека.

§ 4. Опека и попечительство. Патронаж

Все граждане с момента рождения способны иметь гражданские права и обязанности, однако не все могут самостоятельно приобретать и осуществлять их ввиду полного или частичного отсутствия у них дееспособности. Институт опеки и попечительства направлен на восполнение недостающей или отсутствующей дееспособности граждан, необходимой для их участия в гражданских правоотношениях, на обеспечение и защиту их прав и интересов со стороны дееспособных лиц — опекунов и попечителей. Установление опеки и попечительства над несовершеннолетними, оставшимися по каким-либо причинам без попечения родителей (вследствие отсутствия родителей, лишения их судом родительских прав, уклонения родителей от воспитания либо защиты прав и интересов детей), преследует также цель обеспечения их воспитания и обучения.

Опека и попечительство, патронаж регулируются ГК РФ, СК РФ, а также Федеральным законом от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве»¹.



Опека — форма устройства малолетних граждан (не достигших возраста 14 лет) и граждан, признанных судом недееспособными, при которой назначенный органом опеки и попечительства гражданин (опекун) является законным представителем подопечного и совершает от их имени и в их интересах все юридически значимые действия.

¹ Далее — Закон об опеке и попечительстве.

Таким образом, опека устанавливается над двумя категориями граждан: малолетними, оставшимися без попечения родителей, и гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства



Попечительство — форма устройства несовершеннолетних граждан в возрасте от 14 до 18 лет и граждан, ограниченных судом в дееспособности, при которой назначенный органом опеки и попечительства гражданин (попечитель) обязан оказывать содействие в осуществлении указанными лицами своих прав и исполнении обязанностей, а также охранять их от злоупотреблений со стороны третьих лиц.

Таким образом, попечительство устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, оставшимися без попечения родителей, и гражданами, ограниченными в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами.

Опекуны являются законными представителями своих подопечных и вправе выступать в защиту прав и интересов своих подопечных в любых отношениях без специального полномочия. Они совершают от имени и в интересах своих подопечных все необходимые сделки.

Объем полномочий попечителей уже, чем у опекунов. Они дают согласие на совершение тех сделок, которые граждане, находящиеся под попечительством, не вправе совершать самостоятельно. Попечители оказывают подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении обязанностей, а также охраняют их от злоупотреблений со стороны третьих лиц. Попечитель может выступать в качестве законного представителя своего подопечного в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Опекуны и попечители действуют под контролем органов опеки и попечительства, которыми являются органы исполнительной власти субъектов РФ.

В качестве опекунов и попечителей выступают граждане, назначаемые органом опеки и попечительства, как правило, по месту жительства подопечного *в течение месяца* с момента, когда этому органу стало известно о необходимости установления опеки или попечительства над гражданином. Если же интересы гражданина

требуют *немедленного* назначения ему опекуна (попечителя), то орган опеки и попечительства может установить предварительную опеку или попечительство и вынести акт о временном назначении опекуна или попечителя (ст. 12 Закона об опеке и попечительстве).

Кроме того, обязанности опекуна или попечителя возлагаются на:

1) образовательные, медицинские организации, организации, оказывающие социальные услуги, и иные организации, в том числе организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, под надзор которых помещены недееспособные или не полностью дееспособные граждане;

2) орган опеки и попечительства:

а) с момента выявления факта отсутствия родительского попечения у несовершеннолетнего (п. 2 ст. 11 Закона об опеке и попечительстве);

б) если в течение месяца недееспособному или ограниченно дееспособному лицу не был назначен опекун или попечитель.

Опекунами и попечителями могут назначаться только совершеннолетние дееспособные граждане, причем только с их согласия. Не могут быть назначены опекунами и попечителями граждане, лишённые родительских прав, а также имеющие судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан.

Распоряжение доходами и имуществом подопечного должно осуществляться опекуном или попечителем исключительно в интересах подопечного. Если в составе имущества подопечного имеется недвижимое и ценное движимое имущество, требующее постоянного управления, то орган опеки и попечительства определяет лицо, которому это имущество передается в доверительное управление, и заключает с ним договор о доверительном управлении (гл. 53 ГК РФ).

Согласно п. 2 ст. 37 ГК РФ только с предварительного разрешения органа опеки и попечительства опекун и доверительный управляющий могут совершать, а попечитель — давать согласие на совершение сделок по отчуждению имущества подопечного, передаче его в пользование другому лицу или в залог, сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его

имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного. Порядок управления имуществом подопечного определяется Законом об опеке и попечительстве, согласно которому опекун и попечитель обязаны заботиться о переданном им имуществе подопечных как о своем собственном, не допускать уменьшения стоимости имущества подопечного и способствовать извлечению из него доходов. В случае ненадлежащего исполнения опекуном или попечителем возложенных на него обязанностей он может быть отстранен от исполнения своих обязанностей.



Патронаж — форма охраны интересов совершеннолетних дееспособных граждан, которые по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, при которой назначенный органом опеки и попечительства указанному лицу помощник совершает действия в интересах гражданина, находящегося под патронажем, на основании заключаемого с этим лицом договора поручения, договора доверительного управления или иного соглашения.

1. Патронаж устанавливается над совершеннолетними дееспособными гражданами, *физически неспособными* по состоянию здоровья самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности.

2. Орган опеки и попечительства в течение месяца со дня выявления такого гражданина назначает помощника. Для этого необходимо письменное согласие помощника и гражданина, над которым устанавливается патронаж. Работник организации, осуществляющей социальное обслуживание совершеннолетнего дееспособного гражданина, нуждающегося в установлении над ним патронажа, не может быть назначен помощником такого гражданина.

3. Гражданин, над которым установлен патронаж, может самостоятельно совершать любые сделки, поскольку он полностью дееспособен. Полномочия помощника определяются самим подопечным в договоре поручения, доверительного управления или ином договоре, заключаемом между ними.

4. Орган опеки и попечительства обязан осуществлять контроль за исполнением помощником своих обязанностей

и извещать находящегося под патронажем гражданина о нарушениях, допущенных его помощником и являющихся основанием для расторжения заключенных между ними договора поручения, договора доверительного управления имуществом или иного договора.

5. Патронаж прекращается в связи с прекращением договора поручения, договора доверительного управления имуществом или иного договора по основаниям, предусмотренным законом или договором.

§ 5. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление умершим

Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление умершим допускается в судебном порядке по заявлению лица, заинтересованного в наступлении тех или иных правовых последствий признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления умершим (например, в получении пенсии, наследства и т. д.).

Основанием для *признания гражданина безвестно отсутствующим* является отсутствие в месте его жительства сведений о месте его пребывания в течение года. На основании судебного решения о признании гражданина безвестно отсутствующим из его имущества выдается содержание гражданам, которых он обязан содержать, и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего. При наличии у безвестно отсутствующего имущества, требующего постоянного управления им, орган опеки и попечительства определяет лицо, с которым указанный орган заключает договор доверительного управления переданным имуществом. Орган опеки и попечительства может и до истечения года со дня получения сведений о месте пребывания отсутствующего гражданина назначить управляющего его имуществом.

Признание гражданина безвестно отсутствующим служит юридическим фактом и для других отраслей права. Например, расторжение брака с таким гражданином допускается в органах загса независимо от наличия общих несовершеннолетних детей; назначается пенсия по случаю потери кормильца.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим. На основании решения суда отменяется управление имуществом этого гражданина.

Основанием для *объявления гражданина умершим* является отсутствие в месте его жительства сведений о месте его пребывания в течение определенного времени. В статье 45 ГК РФ установлено три срока:

- общий срок — отсутствие сведений в течение *5 лет*;
- срок *2 года*, который начинает течь со дня окончания военных действий, если гражданин пропал без вести в связи с военными действиями;
- *6 месяцев* — если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая (например, во время схода снежной лавины).

По общему правилу днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. Однако суд может признать днем смерти гражданина день его предполагаемой гибели.

Объявление гражданина умершим необходимо отличать от *установления факта смерти в определенное время и при определенных обстоятельствах* в случае отказа органов записи актов гражданского состояния в регистрации смерти (п. 8 ч. 2 ст. 264 ГПК РФ). Отличие состоит в том, что в последнем случае имеются доказательства смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах (например, свидетельские показания), однако в связи с отсутствием тела невозможно получить медицинское заключение о смерти, которое является основанием для регистрации смерти. На основании решения суда об установлении факта смерти орган загса производит регистрацию смерти (ст. 64 Федерального закона «Об актах гражданского состояния»).

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим (ст. 46 ГК РФ), суд отменяет решение об объявлении его умершим. Независимо от времени явки гражданин может потребовать возврата своего имущества при наличии следующих условий: во-первых, если имущество (за исключением денег и ценных бумаг на предъявителя) перешло к тому

или иному лицу безвозмездно после объявления его собственника умершим и оно сохранилось в натуре; во-вторых, у лица, которое приобрело имущество по возмездным сделкам, оно может быть истребовано только в случае, если на момент приобретения им имущества оно знало, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых. При невозможности возврата такого имущества в натуре гражданин может взыскать его стоимость. Для удовлетворения этих требований гражданин обязан доказать недобросовестность приобретателя.

Глава 4

ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§ 1. Понятие и признаки юридического лица

Юридические лица, в отличие от граждан, являются искусственно созданными субъектами права. Они существуют юридически — с момента внесения в государственный реестр записи о регистрации нового субъекта права и до момента внесения записи о его исключении из Единого государственного реестра юридических лиц.

Создание юридического лица как самостоятельного субъекта права преследует различные цели, которые в основном заключаются в объединении капиталов и профессиональном управлении имуществом юридического лица, а также в ограничении имущественной ответственности учредителей.

Законодательное определение юридического лица дано в статье 48 ГК РФ.



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

Таким образом, юридическому лицу присущи **следующие признаки.**

Признак организационного единства означает наличие определенной внутренней структуры организации: во-первых, наличие системы органов управления; во-вторых, в ряде случаев — структурных подразделений.

Правовую основу деятельности юридических лиц образуют не только нормативные акты, но также его учредительные документы, в которых должны быть определены наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида.

Большинство юридических лиц имеют один учредительный документ — *устав*. Единственным учредительным документом хозяйственного товарищества является *учредительный договор*. Кроме того, некоторые юридического лица имеют два учредительных документа — учредительный договор и устав (общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью, ассоциации и союзы). В случаях, предусмотренных законом, некоммерческая организация может действовать на основании общего положения об организациях данного вида.

Признак имущественной обособленности юридического лица означает наличие у него имущества на праве собственности либо на ограниченных вещных правах хозяйственного ведения или оперативного управления. Первоначальным, стартовым имуществом юридического лица является уставный капитал (складочный капитал, паевой фонд или уставный фонд), который формируется за счет вкладов учредителей. В дальнейшем имущество увеличивается за счет занятия предпринимательской деятельностью и других источников. Внешним выражением имущественной самостоятельности юридического лица является то, что оно должно иметь самостоятельный баланс, а учреждение — смету.

Признак самостоятельной имущественной ответственности заключается в том, что юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, на которое может быть наложено взыскание (п. 1 ст. 56 ГК РФ). Например, согласно пункту 5 ст. 21 Федерального закона от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и религиозных объединениях» по

долгам религиозных организаций не может быть обращено взыскание на имущество богослужебного назначения. Частные и бюджетные учреждения отвечают по своим обязательствам лишь находящимися в их распоряжении денежными средствами (на остальное имущество взыскание не обращается).

Поскольку юридическое лицо является самостоятельным, имущественно обособленным субъектом права, постольку, с одной стороны, учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, с другой стороны, юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ либо учредительными документами юридического лица. Эти исключения сводятся к установлению субсидиарной (дополнительной) ответственности учредителей или собственника по долгам юридического лица.

Определенной гарантией удовлетворения интересов кредиторов является уставный капитал, размер которого должен быть не ниже установленного законом. По общему правилу, если по окончании очередного финансового года стоимость чистых активов юридического лица окажется меньше уставного капитала, юридическое лицо обязано объявить об уменьшении своего уставного капитала. Если же стоимость чистых активов окажется меньше определенного законом минимального размера уставного капитала, оно подлежит ликвидации.

Завершающий признак юридического лица — это *выступление в гражданском обороте и в суде от своего имени*. Юридическое лицо индивидуализируется посредством *наименования и места нахождения* (ст. 54 ГК РФ).

Наименование должно содержать указание на организационно-правовую форму юридического лица (например, общество с ограниченной ответственностью). Наименования юридических лиц, обладающих по закону целевой правоспособностью, должны содержать указание на характер деятельности юридического лица (например, научно-производственное объединение и т. д.). Коммерческая организация должна иметь фирменное наименование, на которое с момента его государственной регистрации она имеет исключительное право.

Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия такого исполнительного органа — по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Юридическое лицо, будучи искусственно созданным субъектом, как таковое не может приобретать и осуществлять гражданские права и обязанности. По общему правилу оно действует через свои органы, в состав которых входят физические лица (граждане), способные к волеизъявлению. Органы юридического лица являются его частью, поэтому их действия *считаются* действиями самого юридического лица. Органы юридического лица могут быть *коллегиальными* (общее собрание, правление и т. п.) и *единоличными*, т. е. состоять из одного лица (директор, президент и т. п.). Единичный исполнительный орган действует от имени юридического лица без доверенности.

В предусмотренных законом случаях юридическое лицо приобретает гражданские права и обязанности через своих участников (например, в товариществах органы управления не создаются, поэтому от имени товарищества действуют его участники).

Кроме того, юридическое лицо, как и другие субъекты гражданского права, может выступать в гражданском обороте через представителей, действующих на основании доверенности. Например, для расширения сферы своей деятельности юридические лица создают филиалы и представительства — обособленные подразделения юридического лица, расположенные вне места его нахождения¹. Руководители филиалов или представительств действуют на основании доверенности, выдаваемой юридическим лицом.

¹ Филиалы и представительства отличаются друг от друга по характеру и объему выполняемых функций. Сущность *представительства* отражена в его названии — оно представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту, т. е. совершает для юридического лица определенные юридические действия. *Филиал* осуществляет все функции юридического лица или их часть, т. е. занимается основной деятельностью юридического лица (например, производственной) и в то же время может осуществлять функции его представительства.

§ 2. Создание, реорганизация и ликвидация юридического лица

Юридическое лицо может быть создано путем учреждения вновь и путем реорганизации существующего юридического лица. В соответствии с пунктом 2 ст. 51 ГК РФ юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации.

Действующее законодательство предусматривает в качестве общего правила *нормативно-явочный способ* создания юридических лиц, в соответствии с которым для образования юридического лица не требуется получения предварительного разрешения государственных органов. Разрешение гражданам и юридическим лицам учреждать новые юридические лица дается государством в правовых нормах, и регистрация юридического лица осуществляется при представлении его учредителями необходимых документов в регистрирующий орган. Поэтому способ и называется нормативно-явочным.

Разрешительный способ создания юридического лица установлен в качестве исключения из общего правила. Он предполагает получение учредителями разрешения (согласия) компетентного государственного органа на образование юридического лица. Например, в статье 27 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) определяются случаи, когда на создание коммерческой организации требуется предварительное согласие антимонопольного органа.

Государственная регистрация юридических лиц осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». Государственную регистрацию юридических лиц осуществляют органы Федеральной налоговой службы. Данные государственной регистрации включаются в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ), открытый для всеобщего ознакомления. Принцип общедоступности сведений, содержащихся в ЕГРЮЛ, обеспечивает возможность для участников гражданского оборота получить информацию об этом юридическом лице, его учредителях, размере уставного капитала, полученных им лицензиях и т. д.

Основания отказа в государственной регистрации юридического лица носят формальный характер: непредставление документов, необходимых для государственной регистрации, и представление документов в ненадлежащий регистрирующий орган.

Для отдельных юридических лиц (кредитных организаций, некоммерческих организаций) устанавливается *специальный порядок их регистрации*, при котором осуществляется предварительная проверка компетентным органом соответствия учредительных документов юридического лица требованиям закона, а также соблюдения иных требований законодательства. Например, Центральный банк РФ принимает решение о регистрации кредитных организаций, которое является основанием для внесения налоговым органом записи в ЕГРЮЛ.

С момента государственной регистрации юридическое лицо наделяется правоспособностью и может выступать в гражданском обороте от своего имени как самостоятельный субъект права. Различают общую (универсальную) и специальную (целевую) правоспособность юридических лиц.

В качестве общего правила в пункте 1 ст. 49 ГК РФ закреплена *специальная (или целевая) правоспособность*, т. е. способность юридического лица иметь гражданские права, *соответствующие целям деятельности*, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Специальной правоспособностью обладают:

- 1) некоммерческие организации;
- 2) коммерческие организации, указанные в законе (например, унитарные предприятия, кредитные организации);
- 3) коммерческие организации, обладающие по закону общей правоспособностью, но цели деятельности которых определенно ограничены в учредительных документах.

Общая (универсальная) правоспособность юридического лица — это способность приобретать *любые* гражданские права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

Общей правоспособностью обладают коммерческие организации, за исключением тех, которые наделяются специальной правоспособностью.

Отдельными видами деятельности юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Исчерпывающий перечень лицензируемых видов деятельности дается в Федеральном законе от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».



Реорганизация юридического лица — способ прекращения существующих юридических лиц с одновременным возникновением новых юридических лиц и переходом прав и обязанностей первых ко вторым в порядке универсального правопреемства.

Существует пять способов реорганизации: слияние, присоединение, преобразование, разделение, выделение (ст. 57 ГК РФ). *Слиянием юридических лиц* признается создание нового юридического лица с передачей ему всех прав и обязанностей двух или нескольких юридических лиц и прекращением последних. *Присоединением юридического лица* признается прекращение одного или нескольких юридических лиц с передачей всех их прав и обязанностей другому юридическому лицу. *Разделением юридического лица* признается прекращение юридического лица с передачей всех его прав и обязанностей вновь созданным юридическим лицам. *Выделением юридического лица* признается создание одного или нескольких юридических лиц с передачей ему (им) части прав и обязанностей реорганизуемого юридического лица без прекращения последнего. Под *преобразованием юридического лица* одного вида в юридическое лицо другого вида понимается изменение его организационно-правовой формы.

Необходимым условием реорганизации юридического лица является составление *передаточного акта* (при слиянии, присоединении и преобразовании) или *разделительного баланса* (при разделении и выделении). Эти документы должны содержать положения о *правопреемстве* по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами. Они представляются вместе с учредительными документами для государственной регистрации вновь возникших юридических лиц или внесения изменений в учредительные документы существующих юридических лиц.

Реорганизация юридического лица может быть добровольной и принудительной. *Добровольная реорганизация* осуществляется

по решению учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. Как правило, специальные законы относят решение вопроса о реорганизации и ликвидации к компетенции общего собрания участников.

В случаях, установленных законом, реорганизация юридических лиц в форме слияния или присоединения может быть осуществлена *лишь с согласия уполномоченных государственных органов* (например, в целях недопущения ограничения конкуренции в случаях, указанных в статье 27 Закона о защите конкуренции, необходимо согласие антимонопольного органа).

В соответствии с пунктом 2 ст. 57 ГК РФ допускается принудительная реорганизация юридического лица в форме его разделения или выделения из его состава одного или нескольких юридических лиц по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда. Так, в случае систематического осуществления монополистической деятельности коммерческой организацией, занимающей доминирующее положение, а также некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, приносящую ей доход, суд по иску антимонопольного органа может принять решение об их принудительном разделении или выделении из их состава одной или нескольких организаций (ст. 38 Закона о защите конкуренции). Суд назначает внешнего управляющего юридическим лицом и поручает ему осуществить реорганизацию этого юридического лица. С момента назначения внешнего управляющего к нему переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Внешний управляющий выступает от имени юридического лица в суде, составляет необходимые документы (разделительный баланс, учредительные документы новых юридических лиц) и передает их на рассмотрение суда. Утверждение судом указанных документов является основанием для государственной регистрации вновь возникающих юридических лиц.

Гражданский кодекс в статье 60 закрепляет *гарантии прав кредиторов* реорганизуемого юридического лица, которые обеспечиваются различными способами (например, обязанностью реорганизуемого юридического лица в течение 3 рабочих дней после даты принятия решения о реорганизации в письменной форме сообщить в орган, осуществляющий государственную

регистрацию юридических лиц, о начале процедуры реорганизации с указанием формы реорганизации; размещением в СМИ уведомления о реорганизации юридического лица (эта информация размещается реорганизуемым юридическим лицом дважды с периодичностью один раз в месяц сразу после внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о начале процедуры реорганизации); наделением кредитора юридического лица правом требования досрочного погашения обязательств).



Ликвидация юридического лица — это способ прекращения юридического лица *без перехода прав и обязанностей* в порядке правопреемства к другим лицам (п. 1 ст. 61 ГК РФ).

Ликвидация юридического лица может быть добровольной и принудительной. *Добровольная* ликвидация осуществляется по решению уполномоченных субъектов (учредителей (участников) либо органа юридического лица). *Принудительная* ликвидация осуществляется на основании решения суда:

- 1) в случае грубых нарушений закона, допущенных при его создании, если эти нарушения носят неустранимый характер;
- 2) при осуществлении деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо запрещенной законом, либо с нарушением Конституции России, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов;
- 3) в случае систематического осуществления некоммерческой организацией, в том числе общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом, деятельности, противоречащей ее уставным целям;
- 4) в иных случаях, предусмотренных ГК РФ для отдельных организационно-правовых форм юридических лиц.

Требование о принудительной ликвидации юридического лица при наличии указанных оснований может быть предъявлено в суд *компетентным государственным органом или органом местного самоуправления*.

После принятия решения о ликвидации юридического лица необходимо письменно уведомить об этом регистрирующий орган, который вносит в ЕГРЮЛ сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации. Создается ликвидацион-

ная комиссия или назначается ликвидатор, к которым переходят все полномочия по управлению делами юридического лица.

Ликвидационная комиссия помещает в Вестнике государственной регистрации объявление о ликвидации, в котором обязательно указываются сведения о порядке и сроке заявления требований его кредиторами, который не может быть менее двух месяцев с момента публикации. В течение указанного срока ликвидационная комиссия принимает меры к выявлению кредиторов и персонально уведомляет их о ликвидации в письменном виде. Она также предпринимает необходимые меры к выявлению должников юридического лица и взысканию с них долгов. Проводится инвентаризация имущества юридического лица. Если ликвидационная комиссия обнаружит недостаточность имущества юридического лица для удовлетворения требований кредиторов, то председатель комиссии обязан обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании юридического лица банкротом.

После окончания срока для предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия составляет *промежуточный ликвидационный баланс*, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица (актив), перечне предъявленных кредиторами требований (пассив), а также о результатах их рассмотрения.

Удовлетворение требований кредиторов производится ликвидационной комиссией в порядке очередности, установленной статьей 64 ГК РФ, в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом.

Если имеющиеся у ликвидируемого юридического лица (кроме частных и бюджетных учреждений) денежные средства недостаточны для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия осуществляет продажу имущества юридического лица с публичных торгов.

После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет *окончательный ликвидационный баланс*. Оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество юридического лица передается его учредителям (участникам). Исключение составляют случаи, когда учредители (участники) в отношении юридического лица не имеют имущественных

прав (общественные и религиозные организации, благотворительные и иные фонды, ассоциации и союзы и др.).

Имущество, оставшееся после ликвидации таких организаций, направляется на достижение целей, в интересах которых они были созданы, и (или) на благотворительные цели. Если использование имущества ликвидируемой некоммерческой организации в соответствии с ее учредительными документами не представляется возможным, оно обращается в доход государства.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо — прекратившим существование после внесения записи об исключении юридического лица из Единого государственного реестра юридических лиц. С этого момента прекращается правоспособность юридического лица.

§ 3. Коммерческие организации

В зависимости от характера деятельности юридические лица делятся на коммерческие и некоммерческие организации (ст. 50 ГК РФ).



Коммерческими являются организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и распределяющие полученную прибыль между участниками.

Коммерческие организации могут создаваться только в организационно-правовых формах, предусмотренных в пункте 2 ст. 50 ГК РФ: в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Коммерческие организации в самом общем виде могут быть подразделены на две группы.

1. Коммерческие организации *с имуществом, разделенным на доли (вклады, паи) учредителей*. Это обусловлено тем, что учредители таких коммерческих организаций имеют в отношении них *обязательственные права*. В эту группу входят хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы.

2. Коммерческие организации *с неделимым имуществом*, которое не может быть разделено по вкладам (долям, паям). Учредитель сохраняет *право собственности* на имущество таких орга-

низаций, наделяя их ограниченными вещными правами. К этой группе относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полных товариществ и товариществ на вере. Они представляют собой *объединения лиц* и предполагают не только внесение участниками вкладов в складочный капитал, но и их личное участие в ведении дел товарищества. Субъектный состав участников имеет особое значение для деятельности товарищества, поэтому выход участника из товарищества, смерть гражданина, ликвидация юридического лица, признание участника банкротом по общему правилу влекут ликвидацию товарищества (ч. 2 ст. 81 ГК РФ). Если в товариществе остается единственный участник, то оно также подлежит ликвидации, однако этот участник вправе в течение 6 месяцев преобразовать такое товарищество в хозяйственное общество (ч. 1 ст. 81 ГК РФ).

Полное товарищество — коммерческая организация, которая характеризуется следующими признаками:

- 1) складочный капитал разделен на вклады (доли) участников;
- 2) участники (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества;
- 3) участники несут субсидиарную ответственность по обязательствам полного товарищества принадлежащим им имуществом (п. 1 ст. 69 ГК РФ).

Участниками полного товарищества могут быть только коммерческие организации и индивидуальные предприниматели. Одно лицо может быть полным товарищем только в одном полном или коммандитном товариществе. *Учредительным документом* является учредительный договор, который подписывается всеми участниками товарищества.

Специальные требования предъявляются к фирменному наименованию полного товарищества — оно должно содержать: а) имена (наименования) всех его участников и слова «полное товарищество»; б) имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов «и компания» и слова «полное товарищество».

Закон не устанавливает минимальный размер складочного капитала, поскольку участники несут субсидиарную ответственность по обязательствам товарищества своим имуществом. Складочный капитал должен быть сформирован на момент регистрации товарищества не менее чем наполовину (п. 2 ст. 73 ГК РФ). Внесение вкладов в полном объеме осуществляется товарищами в сроки, установленные учредительным договором.

В полном товариществе не создаются специальные органы управления. Управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию *всех* участников (принцип единогласного решения). Учредительным договором товарищества могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов участников. Каждый участник полного товарищества имеет один голос, если учредительным договором не предусмотрен иной порядок определения количества голосов его участников (ст. 71 ГК РФ).

По общему правилу *каждый участник* полного товарищества вправе действовать от имени товарищества (п. 1 ст. 72 ГК РФ). Однако учредительным договором могут быть установлены другие варианты ведения дел: во-первых, совместное ведение дел, когда для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества; во-вторых, ведение дел может быть поручено отдельным участникам полного товарищества; в этом случае остальные участники для совершения сделок от имени товарищества должны иметь доверенность от того участника (участников), на которого возложено ведение дел товарищества.

В полном товариществе прибыль и убытки распределяются *пропорционально долям* участников в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников. Однако соглашение об *устранении* кого-либо из участников товарищества от участия в прибыли или в убытках не допускается (п. 1 ст. 74 ГК РФ).

Участник полного товарищества вправе *заявить об отказе от участия* в товариществе за 6 месяцев и выйти из него. Ему должна быть выплачена стоимость части имущества товарищества, соответствующая его доле в складочном капитале, которая определяется по бухгалтерскому балансу на момент его выбытия (п. 1 ст. 78 ГК РФ). Он вправе *передать свою долю* в складочном капитале

или ее часть другому участнику либо третьему лицу только с согласия остальных его участников.

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), имеются один или несколько участников-вкладчиков (коммандитистов). Отличие вкладчиков от полных товарищей заключается в том, что: во-первых, вкладчики несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, лишь в пределах сумм внесенных ими вкладов (не отвечают по обязательствам товарищества своим имуществом); во-вторых, они не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 82 ГК РФ), не участвуют в заключении учредительного договора. Вкладчик имеет право на получение части прибыли, причитающейся на его долю в складочном капитале товарищества, на выход из товарищества по окончании финансового года и получение своего вклада, на передачу своей доли или ее части другому вкладчику или третьему лицу с соблюдением преимущественного права других вкладчиков на покупку отчуждаемой доли.

Управление деятельностью товарищества на вере и ведение дел осуществляются полными товарищами по правилам, установленным для полного товарищества.

Хозяйственные общества могут создаваться в форме обществ с ограниченной ответственностью, обществ с дополнительной ответственностью, акционерных обществ. Хозяйственные общества представляют собой *объединения капиталов*, от их участников не требуется личного участия в ведении дел общества, поэтому участниками могут быть любые лица. Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать участниками хозяйственных обществ, если иное не предусмотрено законом (абз. 3 п. 4 ст. 66 ГК РФ). Для ведения дел создаются органы управления. Допускается создание общества одним лицом (так называемая компания одного лица), однако общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица (п. 2 ст. 88, п. 6 ст. 98 ГК РФ).

Обществом с ограниченной ответственностью (ООО) признается общество, уставный капитал которого *разделен на доли*; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, *в пределах стоимости принадлежащих им долей*.

Деятельность обществ с ограниченной ответственностью регулируется ГК РФ, а также Федеральным законом от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

Уставный капитал общества определяет минимальный размер его имущества, гарантирующего интересы его кредиторов. Доли в уставном капитале ООО определяются в виде процентов или дроби. В соответствии с размером доли происходит распределение прибыли, определение количества голосов при голосовании на общем собрании. *Минимальный размер уставного капитала* — 100 минимальных размеров оплаты труда, установленных на дату регистрации.

Количество участников ООО может быть от 1 до 50. ООО не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. Учредительным документом общества с ограниченной ответственностью является его *устав*.

Органами управления ООО являются:

1) *общее собрание участников* — высший орган управления. Уставом устанавливается круг вопросов, которые относятся к *исключительной компетенции* общего собрания и не могут быть переданы на решение исполнительных органов (например, изменение устава, размера уставного капитала, реорганизация, ликвидация общества и др.).

При принятии решения общим собранием каждый участник общества имеет число голосов, пропорциональное его доле в уставном капитале общества, за исключением случаев, предусмотренных законом. Решения на собрании по общему правилу принимаются *простым большинством* голосов от общего числа голосов участников, однако законом и уставом предусматриваются случаи, когда для принятия решения (например, по вопросу об увеличении уставного капитала) требуется *квалифицированное*

большинство голосов ($\frac{2}{3}$, $\frac{3}{4}$). В ряде случаев решение должно быть принято *единогласно*;

2) *исполнительные органы* (коллегиальный и единоличный орган либо только единоличный), которые осуществляют текущее руководство деятельностью юридического лица и подотчетны общему собранию;

3) уставом ООО также может быть предусмотрено создание *совета директоров (наблюдательного совета)*.

Участник ООО вправе выйти из общества путем отчуждения обществу своей доли в его уставном капитале независимо от согласия других его участников или общества, если это предусмотрено уставом общества.

При выходе участника ООО из общества ему должна быть выплачена действительная стоимость его доли в уставном капитале общества, или с согласия этого участника общества выдано в натуре имущество такой же стоимости, в течение трех месяцев со дня возникновения соответствующей обязанности. Действительная стоимость доли определяется на основании данных бухгалтерской отчетности общества за последний отчетный период, предшествующий дню подачи заявления о выходе из общества. Иной срок или порядок выплаты может быть предусмотрен уставом общества.

Участник ООО *вправе продать или осуществить отчуждение иным образом* своей доли или части доли в уставном капитале общества:

1) одному или нескольким участникам данного общества; причем согласие других участников общества или общества на совершение такой сделки не требуется, если иное не предусмотрено уставом общества.

2) третьим лицам без согласия других участников, но с соблюдением их преимущественного права покупки доли пропорционально размерам их долей. Для этого предложение приобрести долю направляется другим участникам, которые могут воспользоваться правом преимущественной покупки в течение 30 дней с даты получения предложения. Уставом отчуждение доли третьим лицам может быть запрещено.

Сделки, направленные на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества, по общему правилу, подлежат

нотариальному удостоверению. Несоблюдение нотариальной формы указанной сделки влечет за собой ее недействительность¹.

Обществом с дополнительной ответственностью (ОДО) признается общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники такого общества солидарно несут *субсидиарную ответственность*² по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их долей, определенном уставом общества (п. 1 ст. 95 ГК РФ). К обществу с дополнительной ответственностью применяются правила об обществе с ограниченной ответственностью.

Акционерным обществом признается общество, уставный капитал которого разделен на определенное число долей, выраженных ценными бумагами — акциями; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций (п. 1 ст. 96 ГК РФ). Правовое положение акционерных обществ определяется ГК РФ и Федеральным законом от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (см. также постановление Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах»). Характерным признаком, отличающим акционерное общество от общества с ограниченной ответственностью, является удостоверение прав акционера ценной бумагой — акцией. Данная организационно-правовая форма коммерческих организаций позволяет аккумулировать крупный капитал за счет привлечения средств большого количества акционеров. Мелкие акционеры в большинстве своем преследуют цель получения дохода от денежных средств, вложенных в акции, в виде дивидендов и не могут реально влиять на деятельность общества. Акционерные общества делятся на открытые и закрытые (ст. 97 ГК РФ).

Открытое акционерное общество (ОАО) — акционерное общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров. Такое акционерное общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им

¹ Правила о нотариальной форме сделки, направленной на отчуждение доли в уставном капитале ООО, действуют с 1 июля 2009 г.

² О солидарной и субсидиарной ответственности см. § 3 гл. 12.

акции и их свободную продажу на условиях, закрепленных законом и иными правовыми актами. Однако открытая подписка на акции акционерного общества допускается только после полной оплаты уставного капитала его учредителями. При учреждении акционерного общества все его акции должны быть распределены среди учредителей (п. 3 ст. 99 ГК РФ). *Минимальный уставный капитал* ОАО — 1000 МРОТ. *Количество акционеров* не ограничено.

Закрытое акционерное общество (ЗАО) — акционерное общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц. Акционеры ЗАО имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества. *Минимальный уставный капитал* ЗАО — 100 МРОТ. *Количество акционеров* — от 1 до 50.

Акции могут быть простые (обыкновенные) и привилегированные. *Обыкновенные* акции являются голосующими акциями, т. е. закрепляют не только имущественные права их владельцев, но также и право на участие в общем собрании с правом голоса. *Привилегированные* акции закрепляют право их владельцев на получение дивидендов преимущественно перед владельцами обыкновенных акций независимо от прибыльности деятельности акционерного общества. Привилегированные акционеры не имеют права голоса на общем собрании, за исключением случаев, прямо предусмотренных законом (например, при решении вопросов о реорганизации и ликвидации общества).

Акции являются *именными ценными бумагами*, общество обязано обеспечить ведение и хранение реестра акционеров, в котором указываются сведения о каждом владельце акций, количестве и категориях (типах) принадлежащих ему акций. Прибыль распределяется в зависимости от категории акций (обыкновенные или привилегированные) и типа привилегированных акций.

Преимущество акционерного общества перед другими коммерческими организациями состоит в том, что его участники могут выйти из общества только путем отчуждения принадлежащих

им акций. Акционерное общество застраховано от уменьшения имущества в результате выхода участника. Исключение составляют предусмотренные законом случаи, когда акционеры вправе требовать от общества выкупа акций (например, при принятии решения о реорганизации акционерного общества при условии, что акционер голосовал против или не участвовал в голосовании).

Состав органов управления акционерного общества аналогичен обществу с ограниченной ответственностью:

1) *общее собрание акционеров* — высший орган управления. Голосование осуществляется по принципу «одна акция — один голос». По общему правилу решения принимаются простым большинством голосов акционеров — владельцев голосующих акций общества, принимающих участие в собрании, по некоторым вопросам требуется квалифицированное большинство голосов — $\frac{3}{4}$;

2) *исполнительные органы* (коллегиальный и единоличный орган либо только единоличный), которые осуществляют текущее руководство деятельностью юридического лица и подотчетны общему собранию;

3) *совет директоров (наблюдательный совет)* в обязательном порядке создается в акционерном обществе с числом акционеров свыше 50.

Производственным кооперативом (артелью) признается коммерческая организация, характеризующаяся следующими признаками:

1) это добровольное объединение *граждан* на основе *членства*;

2) *цель объединения* — совместная производственная или иная хозяйственная деятельность (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг);

3) обязательно *личное трудовое* или иное участие членов кооператива в его деятельности;

4) имущество кооператива делится на пай его членов (п. 1 ст. 107 ГК РФ);

5) члены производственных кооперативов согласно пункту 2 ст. 107 ГК РФ несут по обязательствам кооператива *субсидиарную*

ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных Законом о производственных кооперативах и уставом кооператива.

Правовое положение производственных кооперативов определяется ГК РФ, а также Федеральным законом от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах». Деятельность сельскохозяйственных производственных кооперативов, кроме того, регулируется Федеральным законом от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации».

Учредительным документом производственного кооператива является устав. *Число членов кооператива* должно быть не менее пяти. Учредительными документами кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц, которое осуществляется через представителей (п. 1 ст. 107 ГК РФ).

Паевой фонд производственного кооператива складывается из паевых взносов его членов. Минимальный размер паевого фонда законом не устанавливается. Уставом кооператива может быть предусмотрено, что определенная часть имущества кооператива составляет неделимые фонды, которые имеют целевое назначение и не включаются в паи членов кооператива. Решение об их образовании должно быть единогласным.

Органами управления являются:

1) *общее собрание членов кооператива* — высший орган управления. Голосование осуществляется по принципу «один участник — один голос». Решения принимаются простым большинством голосов членов кооператива, присутствующих на собрании. Установленное для некоторых вопросов квалифицированное большинство составляет $\frac{3}{4}$;

2) *исполнительные органы* — правление и председатель либо председатель;

3) *наблюдательный совет* может быть создан в производственном кооперативе с числом членов более 50.

Особенностью является то, что в состав органов управления могут входить только члены кооператива. Прибыль распределяется между его членами в соответствии с их личным трудовым и (или) иным участием, размером паевого взноса, а между членами кооператива, не принимающими личного трудового участия в деятельности кооператива, соответственно размеру их паевого взноса.

Унитарным предприятием признается коммерческая организация, имущество которой является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), поэтому оно и называется унитарным (от фр. *unitaire* — единый). Унитарное предприятие не наделено правом собственности на закрепленное за ним имущество (ст. 113 ГК РФ). Право собственности на это имущество сохраняется за его учредителем, которым может выступать *только государство* (как Российская Федерация, так и ее субъект) либо *муниципальное образование*. Соответственно, унитарные предприятия подразделяются на государственные (федеральные предприятия, предприятия субъектов Федерации) и муниципальные. Создание унитарных предприятий на основе объединения имущества, находящегося в собственности Российской Федерации, ее субъектов или муниципальных образований, не допускается.

Правовое положение унитарных предприятий регулируется ГК РФ, а также Федеральным законом от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» (далее — Закон об унитарных предприятиях) и иными правовыми актами.

Унитарные предприятия создаются в случаях, предусмотренных в пункте 4 ст. 8 Закона об унитарных предприятиях. Как правило, они создаются для осуществления тех видов деятельности, которые призваны обеспечить публичные интересы. Например, для осуществления отдельных дотируемых видов деятельности и ведения убыточных производств; разработки и производства отдельных видов продукции, обеспечивающей национальную безопасность Российской Федерации; производства отдельных видов продукции, изъятой из оборота или ограниченно оборотоспособной.

Унитарные предприятия создаются на основании решения уполномоченного государственного или муниципального органа и подлежат государственной регистрации. Для государственной регистрации унитарного предприятия необходимо предоставить не только решение о создании унитарного предприятия, устав унитарного предприятия, но также сведения о составе и стоимости имущества, закрепляемого за ним на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного управления (п. 2 ст. 10 Закона об унитарных предприятиях). *Учредительным документом* является устав, который утверждается соответствующим органом. Унитар-

ные предприятия наделяются *специальной правоспособностью*, поэтому в уставе в обязательном порядке должны быть указаны сведения о предмете и целях деятельности предприятия.

От имени унитарного предприятия действует *единоличный исполнительный орган* — руководитель, который назначается собственником либо уполномоченным собственником органом и им подотчетен.

Собственник принимает активное участие в управлении унитарным предприятием (осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего унитарному предприятию имущества, дает согласие на создание филиалов и открытие представительств унитарного предприятия, принимает решение о реорганизации или ликвидации предприятия и т. д.).

В зависимости от объема прав предприятия на закрепленное за ним имущество различаются унитарные предприятия, *основанные на праве хозяйственного ведения* (государственные и муниципальные предприятия), и предприятия, основанные *на праве оперативного управления* (казенные предприятия). Содержание этих ограниченных вещных прав раскрывается в главе 19 ГК РФ.

Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Собственник имущества такого предприятия *не отвечает по его обязательствам*, за исключением случаев, когда несостоятельность предприятия вызвана исполнением обязательных для него указаний собственника — при недостаточности имущества предприятия собственник привлекается к субсидиарной ответственности. *Минимальный размер уставного фонда* государственного предприятия составляет 5000 минимальных размеров оплаты труда, муниципального — 1000 МРОТ на дату регистрации предприятия. Уставный фонд должен быть полностью сформирован в течение трех месяцев с момента государственной регистрации предприятия. Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, может быть признано несостоятельным (банкротом).

Казенное предприятие также отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Однако в случае его недостаточности собственник имущества несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия.

Вследствие этого оно не может быть признано банкротом. В соответствии с законом в казенном предприятии уставный фонд не формируется.

§ 4. Некоммерческие организации

Деятельность некоммерческих организаций регулируется ГК РФ, Федеральным законом от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее — Закон о некоммерческих организациях), а также специальными законами, посвященными отдельным видам некоммерческих организаций.

Некоммерческие организации — это организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между их участниками. Некоммерческие организации создаются для достижения *общественно полезных целей* и наделяются *специальной (целевой) правоспособностью*. Практически всем некоммерческим организациям законодатель разрешает заниматься предпринимательской деятельностью, но лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы. Такой деятельностью признаются приносящее прибыль производство товаров и услуг, отвечающих целям создания некоммерческой организации, а также приобретение и реализация ценных бумаг, имущественных и неимущественных прав, участие в хозяйственных обществах и участие в товариществах на вере в качестве вкладчика. Некоммерческие организации направляют полученную прибыль на достижение поставленных целей.

Для некоммерческих организаций (за исключением государственных и муниципальных учреждений, потребительских кооперативов, товариществ собственников жилья, садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединений граждан) установлен *специальный порядок государственной регистрации* в качестве юридических лиц: внесение в ЕГРЮЛ сведений о создании, реорганизации, ликвидации некоммерческих организаций и иных сведений осуществляется регистрирующим органом *на основании решения* Федеральной регистрационной службы или ее территориального органа.

Основным учредительным документом некоммерческих организаций является устав.

В зависимости от прав участников некоммерческие организации можно подразделить на три группы (п. 2 и 3 ст. 48 ГК РФ).

1. Некоммерческие организации, в отношении которых их участники имеют *обязательственные права*. К этой группе относятся потребительские кооперативы и некоммерческие партнерства. Они обладают правом собственности на переданное им имущество.

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

Особенностями потребительского кооператива как некоммерческой организации являются:

1) цель деятельности — удовлетворение *материальных* и иных потребностей участников;

2) распределение доходов, полученных потребительским кооперативом от разрешенной предпринимательской деятельности, между его членами;

3) участие членов потребительского кооператива в покрытии понесенных им убытков. Члены кооператива обязаны в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса покрыть образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов. В случае невыполнения этой обязанности кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке *по требованию кредиторов*.

В зависимости от цели деятельности потребительские кооперативы подразделяются на виды (потребительские общества, жилищные, жилищно-строительные, жилищные накопительные, кредитные, садоводческие, огороднические и дачные потребительские кооперативы и др.).

Некоммерческим партнерством признается основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами для *содействия ее членам* в осуществлении деятельности, направленной на достижение общественно полезных целей (социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных, управленческих и т. п.). Как

организационно-правовая форма некоммерческих организаций оно введено Законом о некоммерческих организациях (ст. 8).

Обязательственные права членов некоммерческого партнерства заключаются в том, что они могут получать при выходе, исключении из некоммерческого партнерства или при его ликвидации часть его имущества в денежной или натуральной форме в пределах стоимости имущества, переданного членами некоммерческого партнерства в его собственность, за исключением членских взносов, если иное не установлено федеральным законом или учредительными документами некоммерческого партнерства.

Наряду с уставом, который является основным учредительным документом, может заключаться учредительный договор.

2. Некоммерческие организации, учредители которых сохраняют *право собственности* на переданное им имущество. К данной группе относятся учреждения.

Учреждением признается организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера (ст. 120 ГК РФ). Имущество учреждения принадлежит ему на ограниченном вещном праве — праве оперативного управления, содержание которого определяется в соответствии со статьей 296 ГК РФ.

В зависимости от того, кто является учредителем, учреждения подразделяются на *частные* (созданные гражданином или юридическим лицом), *государственные* (созданные Российской Федерацией или ее субъектом) или *муниципальные* (созданные муниципальным образованием). Государственное или муниципальное учреждение может быть *бюджетным* или *автономным*. Деятельность автономных учреждений регулируется Федеральным законом от 3 ноября 2006 г. № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях».

Частное и бюджетное учреждения полностью или частично финансируются собственником их имущества. Они отвечают по своим обязательствам только денежными средствами, находящимися в их распоряжении. На другое имущество взыскание не обращается. При недостаточности денежных средств собственник имущества частного или бюджетного учреждения несет субсидиарную ответственность по обязательствам такого учреждения.

Автономное учреждение отвечает по своим обязательствам всем закрепленным за ним имуществом, за исключением недви-

жимого имущества и особо ценного движимого имущества, закрепленными за ним учредителем или приобретенными автономным учреждением за счет средств, выделенных ему учредителем на приобретение этого имущества. Под *особо ценным движимым имуществом* понимается имущество, без которого осуществление автономным учреждением своей уставной деятельности будет существенно затруднено¹. Если такое имущество приобретено автономным учреждением за счет доходов от предпринимательской деятельности, то оно может стать объектом взыскания.

Учредительным документом является устав, утвержденный собственником. Учреждение вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, если это право предусмотрено в его учредительных документах.

3. Некоммерческие организации, в отношении которых их учредители (участники) *не имеют имущественных прав*. Такие организации обладают правом собственности на переданное учредителями имущество.

Фонд — это некоммерческая организация, не имеющая членства, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе *добровольных имущественных взносов*, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели (п. 1 ст. 118 ГК РФ).

Фонд использует имущество для целей, определенных в его уставе. Фонд обязан ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества. В фонде создается *попечительский совет* (является органом фонда), который осуществляет надзор за деятельностью фонда, принятием другими органами фонда решений и обеспечением их исполнения, использованием средств фонда, соблюдением фондом законодательства. Попечительский совет фонда осуществляет свою деятельность на общественных началах. Особенности фонда состоят в следующем:

1) устав фонда по общему правилу не может быть изменен органами фонда, если уставом прямо не предусмотрена возможность его изменения в таком порядке (ст. 119 ГК РФ). Если в уставе нет

¹ См.: Порядок определения видов особо ценного движимого имущества автономного учреждения, утв. постановлением Правительства РФ от 31 мая 2007 г. № 337.

положения о его изменении органами фонда, то внесение в него изменений возможно в судебном порядке по заявлению органов фонда или органа, уполномоченного осуществлять надзор за его деятельностью, при наличии предусмотренных законом оснований;

2) фонд не может быть ликвидирован в добровольном порядке. Решение о ликвидации фонда может принять только суд по заявлению заинтересованных лиц при наличии оснований, предусмотренных в пункте 2 ст. 119 ГК РФ (например, если имущества фонда недостаточно для осуществления его целей и вероятность получения необходимого имущества нереальна; если цели фонда не могут быть достигнуты, а необходимые изменения целей фонда не могут быть произведены; в случае уклонения фонда в его деятельности от целей, предусмотренных уставом).

Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы) — это некоммерческие организации, которые создаются для координации деятельности юридических лиц, занимающихся однородной деятельностью, представления и защиты их общих интересов, осуществления совместных программ (ст. 121 ГК РФ). Допускается создание объединений либо только коммерческих, либо только некоммерческих организаций.

Объединение юридических лиц в ассоциации (союзы) следует отличать от реорганизации юридических лиц в форме слияния. В первом случае юридические лица выступают учредителями (участниками) другого юридического лица, они сохраняют свою самостоятельность, тогда как во втором случае в результате образования нового юридического лица ранее существовавшие юридические лица прекращаются.

Учредительными документами ассоциации (союза) являются учредительный договор, подписанный ее членами, и утвержденный ими устав. Члены ассоциации (союза) несут *субсидиарную ответственность* по ее обязательствам в размере и в порядке, предусмотренных учредительными документами ассоциации.

Государственной корпорацией признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного взноса и созданная для осуществления социальных, управленческих или иных общественно полезных функций (ст. 7.1 Закона о некоммерческих организациях).

Особенности государственной корпорации заключаются в том, что учредителем ее может быть только Российская Федерация. Для ее создания не требуется учредительных документов, она создается на основании специального федерального закона. Отличие государственной корпорации от государственного учреждения заключается в том, что имущество принадлежит ей на праве собственности и Российская Федерация не несет субсидиарной ответственности по ее обязательствам.

Особенностью является также то, что отсутствует единый порядок управления деятельностью государственных корпораций, порядок их реорганизации и ликвидации, а также использования их имущества в случае ликвидации. Эти вопросы должны решаться в законе относительно каждой конкретной государственной корпорации.

Автономной некоммерческой организацией (АНО) признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов в целях *предоставления услуг* в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физической культуры и спорта и иных услуг (ст. 10 Закона о некоммерческих организациях). При этом учредители автономной некоммерческой организации могут пользоваться ее услугами только на равных условиях с другими лицами. Наряду с уставом может быть заключен учредительный договор.

Общественными и религиозными объединениями признаются добровольные объединения граждан на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей (ст. 117 ГК РФ). Религиозные объединения образуются в целях совместного исповедания и распространения веры.

Общественные объединения создаются по инициативе их учредителей — не менее 3 физических лиц. В состав учредителей наряду с физическими лицами могут входить юридические лица — общественные объединения. Выделяются общественные объединения, основанные на членстве (общественные организации, политические партии) и не основанные на членстве (общественные движения, органы общественной самостоятельности).

Деятельность общественных объединений регулируется Федеральным законом от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях», политических партий — Федеральным законом от 11 июля 2001 г. № 95-ФЗ «О политических партиях», религиозных организаций — Федеральным законом от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях».

Глава 5

ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

§ 1. Понятие и виды объектов гражданских прав



Под **объектами гражданских прав** понимаются те блага (как материальные, так и нематериальные), по поводу которых складываются гражданские правоотношения.

Правовое регулирование объектов гражданских прав осуществляется подразделом 3 раздела 1 ГК РФ.

В соответствии со статьей 128 ГК РФ выделяются следующие виды объектов гражданских прав:

- 1) имущество — вещи, включая деньги и ценные бумаги, а также имущественные права;
- 2) работы и услуги (действия);
- 3) охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность);
- 4) нематериальные блага.

Законодатель, используя в правовом регулировании термин «имущество», вкладывает в него различное содержание. В одних случаях под *имуществом* понимаются отдельные вещи или их совокупность (например, в обязательствах из причинения вреда имуществу — п. 1 ст. 1064 ГК РФ). В других случаях — вещи и имущественные права (например, юридическое лицо отвечает всем принадлежащим ему имуществом — п. 1 ст. 56 ГК РФ). В третьих случаях — вещи, имущественные права и обязанности субъекта, в том числе исключительные права (например, в со-

став наследства входят принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности, — ст. 1110, 1112 ГК РФ).

Работы и услуги являются достаточно распространенным объектом обязательственных правоотношений и могут быть охарактеризованы через категорию «действия». Различие между ними традиционно проводится по критерию предоставления овеществленного результата: лицо, выполняющее работу, обязано не только совершить предусмотренные договором действия, но и сдать заказчику их материальный результат (созданную, переработанную вещь). При недостижении результата работа не считается исполненной. Исполнитель услуг выполняет только определенные действия и не обязан предоставлять какой-либо вещественный результат. Вместе с тем оказание услуг не является безрезультатным, потребителя интересует определенный эффект от услуги. Однако в большинстве случаев достижение такого результата, эффекта от услуги полностью не зависит от ее исполнителя, поэтому его недостижение не влияет на исполнение обязательства (например, образовательные, юридические, медицинские услуги).

Объектами гражданских правоотношений являются также *охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации*. В качестве объектов исключительных прав выступают: 1) результаты творческой деятельности, среди которых можно выделить произведения литературы, науки, искусства (объекты авторского права); фонограммы, исполнения, постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания (объекты смежных прав); изобретения, полезные модели, промышленные образцы (объекты патентного права); 2) средства индивидуализации юридических лиц, индивидуализации предприятий, продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания и т. д.), по правовому режиму приравненные к результатам творческой деятельности.

Сущность исключительных прав состоит в том, что только их обладатель вправе использовать объект интеллектуальной собственности и распоряжаться им. Третьи лица могут использовать

его только с согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных законом (например, допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования: цитирование в объеме, оправданном целью цитирования, в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях).

§ 2. Вещи



Вещами в гражданском праве признаются материальные предметы внешнего мира как в естественном природном состоянии, так и являющиеся результатом человеческого труда, обладающие определенной ценностью и выступающие в качестве объектов гражданских прав.

Вещи характеризуются следующими признаками.

1. *Материальный характер* вещей. Это физически осязаемые предметы, материализованные в той или иной форме. Например, произведение литературы как оригинальная форма изложения замысла автора не является вещью, это нематериальное благо. Вещью является материальный носитель, на котором изложено литературное произведение (книга, рукопись). Правовой режим вещей имеют различные вещества, добытые человеческим трудом (нефть, газ в трубопроводах), энергетические ресурсы (электрическая, тепловая энергия).

Вещи, как правило, являются результатом труда человека. Исключение составляют земля и другие природные ресурсы, которые, будучи созданными природой, активно используются человеком. Одушевленные предметы (животные) также рассматриваются гражданским правом в качестве вещей — объектов субъективных гражданских прав.

2. Важным признаком вещей является их *способность удовлетворять те или иные потребности человека* (как материальные, так и духовные). Вещи создаются с целью удовлетворения потребностей человека.

Вещи классифицируются по различным основаниям. Классификации вещей имеют важное юридическое значение.

В зависимости от оборотоспособности (возможности свободного распоряжения вещью) выделяют вещи, разрешенные в обороте, ограниченные в обороте и изъятые из оборота (ст. 129 ГК РФ). При этом под оборотом имеется в виду совокупность сделок и иных юридических фактов, влекущих переход права собственности на имущество.

По общему правилу вещи являются *свободно обращаемыми*, если иное прямо не установлено законодательством. Они могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к любому другому лицу в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом без каких-либо ограничений (п. 1 ст. 129 ГК РФ).

Ограниченно оборотоспособными признаются вещи, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению. Например, оружие может быть продано только лицу, которое имеет соответствующую лицензию.

Вещи, изъятые из оборота, — это вещи, нахождение которых в обороте не допускается. В основном это вещи, находящиеся в исключительной государственной собственности, которые не могут отчуждаться другим субъектам. Изъяты из оборота вещи, запрещенные действующим законодательством (например, порнографические издания, поддельные документы и т. д.).

Вещи делятся на недвижимые и движимые (ст. 130 ГК РФ). Понятие *недвижимости* является собирательным и объединяет две группы объектов. Первая группа выделяется по *признаку связи объекта с землей*, это объективно недвижимые объекты. В нее входят, во-первых, объекты естественного происхождения — земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты; во-вторых, объекты, прочно связанные с землей, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно (здания, сооружения, объекты незавершенного строительства).

Особым объектом недвижимости является *предприятие*, которое представляет собой имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности (ст. 132 ГК РФ). Предприятие как имущественный комплекс представляет собой имущество в самом широком смысле, в его состав входят: во-первых, вещи (как недвижимые, так и движимые),

предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию; во-вторых, права требования; в-третьих, долги; в-четвертых, права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором. В случае совершения сделки с предприятием в целом как имущественным комплексом передаче подлежит все названное имущество, если в законе или договоре не установлены исключения из этого правила.

Вторая группа включает в себя имущество, которое не связано с землей, однако *прямо отнесено законом к недвижимым вещам*. В частности, абзац 2 п. 1 ст. 130 ГК РФ относит к недвижимости подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты, т. е. объекты, объективно предназначенные для передвижения в пространстве. Распространение на них правового режима недвижимости обусловлено их высокой стоимостью и необходимостью учета прав на эти объекты.

Юридическое значение данной классификации состоит в том, что права на недвижимое имущество возникают, переходят и прекращаются *с момента их государственной регистрации*. Кроме того, государственной регистрации подлежат также сделки с этими объектами, прямо указанные в законе (например, договор купли-продажи квартиры).

Государственная регистрация возникновения, перехода и прекращения права собственности и других вещных прав на недвижимые вещи первой группы, ограничения этих прав осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним». Государственная регистрация осуществляется по месту нахождения недвижимого имущества в пределах регистрационного округа компетентным регистрирующим органом (Федеральной регистрационной службой и ее территориальными органами). Сведения о государственной регистрации вносятся в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним, который является открытым для ознакомления с ним заинтересованных лиц.

Регистрация недвижимых объектов второй группы осуществляется в специальных реестрах, которые ведутся по каждому их виду, и регулируется Воздушным кодексом Российской Федерации, Кодексом внутреннего водного транспорта Российской Федерации, Кодексом торгового мореплавания Российской Федерации и принятыми в соответствии с ними правовыми актами (Федеральным законом от 14 марта 2009 г. № 31-ФЗ «О государственной регистрации прав на воздушные суда и сделок с ними», Правилами регистрации судов и прав на них в морских торговых портах, утвержденными Приказом Минтранса РФ от 21 июля 2006 г. № 87).

Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются *движимым имуществом*. Регистрация прав на движимые вещи и сделок с ними не требуется, кроме случаев, указанных в законе. Например, согласно статье 10 Федерального закона от 26 мая 1996 г. № 54-ФЗ «О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации» сделки с музейными предметами и музейными коллекциями, включенными в состав указанного Музейного фонда, регистрируются в Государственном каталоге Музейного фонда Российской Федерации.

Различают вещи индивидуально-определенные и определенные родовыми признаками. *Индивидуально-определенными* считаются вещи, которые отличаются конкретными, только им присущими характеристиками. Это могут быть вещи, единственные в своем роде; вещи, которые идентифицируются с помощью места нахождения, номера или иным способом. *Родовыми* являются вещи, которые определяются общими характеристиками (числом, весом, маркой и т. д.). Эта классификация имеет значение, во-первых, для квалификации правоотношения (например, предметом договоров хранения, аренды могут быть только индивидуально-определенные вещи, а предметом договора займа — родовые вещи); во-вторых, для исполнения обязательства. Индивидуально-определенные вещи могут быть принудительно истребованы (ст. 398 ГК РФ). Они признаются юридически незаменимыми, в случае гибели или повреждения такой вещи нельзя требовать от обязанного лица предоставления аналогичных вещей. Вещи, определенные родовыми признаками, признаются юридически заменимыми, поэтому их гибель не освобождает обязанное лицо от исполнения обязательства, оно должно предоставить аналогичные вещи.

Вещи могут быть потребляемыми и непотребляемыми. *Потребляемыми* являются вещи, которые в процессе их использования прекращают свое существование (например, продукты питания) или изменяют свои свойства (например, стройматериалы, перерабатываемое сырье). *Непотребляемыми* считаются вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования в течение достаточно длительного времени (оборудование, здания, транспортные средства и т. д.). Данную классификацию необходимо учитывать при квалификации договорных отношений (например, в аренду может быть передана только непотребляемая вещь).

Различают также вещи делимые и неделимые (ст. 133 ГК РФ). *Делимой* признается вещь, которая в результате раздела не меняет своего назначения, любая ее часть может выполнять ту же функцию, что и вещь в целом (например, продукты питания). *Неделимой* считается вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения. Эта классификация имеет значение при разделе объектов общей собственности (ст. 252 ГК РФ), при определении характера обязательств, возникающих по поводу таких вещей (п. 1 ст. 322 ГК РФ).

Если разнородные вещи образуют единое целое, предполагающее использование их по *общему назначению*, они рассматриваются как одна вещь (сложная вещь). К сложным вещам относятся гарнитуры, сервизы, библиотека, коллекция и т. п.

Вещи могут соотноситься как главная вещь и принадлежность (ст. 135 ГК РФ). *Принадлежностью* считается вещь, предназначенная для обслуживания другой, главной, вещи и связанная с ней общим назначением (например, музыкальный инструмент и футляр). По общему правилу принадлежность следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное.

Вещи подразделяются на одушевленные (животные) и неодушевленные. *Животные* являются объектами гражданских прав наряду с неодушевленными вещами. По отношению к животным применяются общие правила об имуществе постольку, поскольку законом или иными правовыми актами не установлено иное. Однако законодательство устанавливает требование, согласно которому при осуществлении прав не допускается жестокое обращение с животными, противоречащее принципам гуманности.

Специально выделяют *плоды, продукцию и доходы* (ст. 136 ГК РФ) — поступления, полученные в результате использования основной вещи. По общему правилу они принадлежат лицу, использующему это имущество на законном основании (например, вещь, принадлежащая собственнику, используется арендатором, который приобретает право на плоды, продукцию и доходы, полученные в результате использования вещи).

§ 3. Деньги. Ценные бумаги

Особым объектом гражданских прав являются деньги (валюта) и ценные бумаги, поскольку их ценность определяется не их естественными свойствами, а выраженной в купюре или монете денежной суммой и удостоверенными ценной бумагой имущественными правами.

Основная функция **денег** состоит в том, чтобы служить средством платежа. Законным платежным средством, обязательным к приему по *нарицательной стоимости* на всей территории Российской Федерации, является рубль, который состоит из 100 копеек.

Кроме того, деньги могут выступать самостоятельным предметом некоторых сделок (заем, кредит). Деньги могут быть наличными (банкноты и монеты) и безналичными — денежные средства на банковских счетах и в банковских вкладах. Соответственно различаются *наличные* и *безналичные расчеты*. Центральным банком РФ устанавливается предельный размер расчетов наличными деньгами между юридическими лицами по одной сделке, который в связи с инфляцией периодически пересматривается и повышается. В соответствии с Указанием от 20 июня 2007 г. № 1843-У «О предельном размере расчетов наличными деньгами и расходовании наличных денег, поступивших в кассу юридического лица или кассу индивидуального предпринимателя» расчеты наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами, а также между юридическим лицом и гражданином, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, между индивидуальными предпринимателями, связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, в рамках одного договора, заключенного между указанными лицами, могут производиться в размере, *не превышающем 100 тыс. руб.*



Ценная бумага — документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении.

Ценная бумага характеризуется следующими признаками.

1. *Это строго формальный документ.* Виды ценных бумаг определяются законом, в котором указываются форма ценной бумаги и ее обязательные реквизиты. Например, статья 913 ГК РФ содержит перечень обязательных реквизитов двойного складского свидетельства. Отсутствие обязательных реквизитов ценной бумаги или несоответствие ценной бумаги установленной для нее форме влечет ее ничтожность.

Статья 143 ГК РФ закрепляет *перечень видов ценных бумаг*, который может быть расширен законом или в установленном им порядке. К ним относятся государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги.

2. Ценная бумага *удостоверяет имущественные права* ее держателя. Виды прав, которые удостоверяются ценными бумагами, определяются нормативными актами. Например, вексель удостоверяет право на получение денежной суммы, коносамент — право на груз, перевозимый по договору морской перевозки. С передачей ценной бумаги переходят все удостоверяемые ею права в совокупности. Невозможно передать лишь часть удостоверяемых ценной бумагой прав.

3. *Признак «начало презентации»* означает, что осуществление или передача прав возможны только при предъявлении (презентации) ценной бумаги. Другие документы, удостоверяющие имущественные права (например, долговая расписка), служат доказательством наличия и содержания права, их предъявление не является необходимым условием осуществления права.

4. Осуществить имущественные права может *только легитимированное лицо*, т. е. лицо, признанное управомоченным по ценной бумаге.

5. Закрепленное в ценной бумаге обязательство носит *абстрактный характер*, поскольку отказ от исполнения обязательства, удостоверенного ценной бумагой, со ссылкой на отсутствие

основания обязательства либо на его недействительность не допускается (п. 2 ст. 147 ГК РФ). Например, несмотря на то что договор купли-продажи признан недействительным и обязательство произвести платеж отпало, чек, предназначенный для оплаты товаров по этому договору, все равно должен быть оплачен. Это правило направлено на обеспечение надежности ценных бумаг.

В зависимости от *способа легитимации (обозначения) управомоченного лица* ценные бумаги делятся на предъявительские, ордерные и именные.

Ценной бумагой на предъявителя является бумага, права из которой может осуществить любой ее держатель. Легитимация основывается на одном факте предъявления бумаги обязанному лицу. Для передачи другому лицу прав, удостоверенных ценной бумагой на предъявителя, достаточно вручения ценной бумаги этому лицу (п. 1 ст. 146 ГК РФ).

Именная ценная бумага — это бумага, права из которой принадлежат прямо названному в ней лицу. Способом легитимации является удостоверение тождества владельца бумаги с лицом, в ней обозначенным. Права, закрепленные именной ценной бумагой, передаются в порядке, установленном для уступки требования (§ 1 гл. 24 ГК РФ), за исключением случаев, когда передача прав по именной бумаге запрещена законом (например, согласно п. 2 ст. 880 ГК РФ именной чек не подлежит передаче). Лицо, передающее право по именной ценной бумаге, не несет ответственности за его неисполнение, оно отвечает лишь за недействительность соответствующего требования (п. 2 ст. 146 ГК РФ).

Ордерная ценная бумага — это бумага, права из которой принадлежат названному в ней лицу, которое может само осуществить эти права или назначить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо.

Права по ордерной ценной бумаге передаются путем совершения на этой бумаге передаточной надписи — индоссамента, которая обычно учиняется на обороте (итал. *in dosso* — на спине, на обороте). Легитимация основывается на предъявлении бумаги лицом, имя которого завершает непрерывный ряд передаточных надписей. Лицо, совершившее индоссамент, называется *индоссант*, лицо, которому или приказу которого передаются права по ценной бумаге, называется *индоссат*.

Различают три вида индоссамента: 1) *бланковый* — без указания лица, которому должно быть произведено исполнение. В этом случае легитимированным будет любой держатель ценной бумаги. Он может передавать бумагу либо простым вручением, либо совершением ордерного индоссамента; 2) *ордерный* — индоссамент, содержащий указание лица, которому или приказу которого должно быть произведено исполнение; 3) *препоручительный* — индоссамент, который поручает осуществлять права, удостоверенные ценной бумагой, без передачи этих прав индоссату. В этом случае индоссат выступает в качестве представителя.

Ордерная ценная бумага является самой надежной в силу того, что, в отличие от именной ценной бумаги, лица, передающие права из нее, отвечают не только за недействительность требования, но и за его неисполнение. Согласно пункту 1 ст. 147 ГК РФ лицо, выдавшее ордерную ценную бумагу, и все лица, индоссировавшие ее, отвечают перед ее законным владельцем солидарно. При этом лицо, исполнившее требования законного владельца, приобретает право обратного требования (регресса) к остальным лицам, обязавшимся по ценной бумаге (ответственным перед ним).

Статья 149 ГК РФ предусматривает возможность существования *бездокументарных ценных бумаг*. По сути дела, это имущественные права, которые фиксируются не на бумажном носителе, а в бездокументарной форме (с помощью средств электронно-вычислительной техники и т. п.). Выпуск бездокументарных ценных бумаг возможен только в случаях, определенных законом или в установленном им порядке. Предусматривается, что к бездокументарной форме фиксации прав применяются правила, установленные для ценных бумаг, если иное не вытекает из особенностей фиксации.

§ 4. Нематериальные блага и их защита

В качестве особого объекта гражданских правоотношений признаются нематериальные блага и личные неимущественные права, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона. Защита нематериальных благ специально посвящена глава 8 ГК РФ. Со-

гласно статье 150 ГК РФ защита нематериальных благ осуществляется исходя из их широкого понимания, охватывающего не только собственно нематериальные блага (жизнь, здоровье, честь, достоинство и т. д.), но и личные неимущественные права (право свободно передвигаться, выбора места пребывания и жительства и т. д.).

Нематериальные блага характеризуются следующими признаками: 1) не имеют имущественного содержания и не подлежат точной денежной оценке; 2) неразрывно связаны с личностью их носителя, поэтому не могут быть отчуждены или переданы иным способом; 3) личные неимущественные права носят абсолютный характер, управомоченному лицу противостоит неопределенное число обязанных лиц, которые должны воздерживаться от нарушения нематериальных благ.

Перечень нематериальных благ, защищаемых гражданско-правовыми способами, не носит исчерпывающего характера. Защите подлежит *любое* нарушенное нематериальное благо, если его существо и характер последствий этого нарушения допускают возможность использования способов защиты гражданских прав (ст. 12 ГК РФ). Универсальным способом защиты нарушенных нематериальных благ является компенсация морального вреда.

Кроме того, ГК РФ и другими законами могут быть предусмотрены специальные способы защиты нарушенных нематериальных благ.

Согласно статье 151 ГК РФ под *моральным вредом* понимаются физические и (или) нравственные страдания гражданина. Таким образом, моральный вред является неимущественным вредом.

Поскольку восстановление положения, существовавшего до нарушения нематериальных благ, зачастую невозможно, осуществляется компенсация причиненного вреда в денежной форме.

Нравственные страдания гражданин может испытывать в связи с разнообразными правонарушениями, однако компенсируются они только при наличии правового основания. По общему правилу моральный вред подлежит компенсации в случаях, когда он причинен действиями, нарушающими *личные неимущественные права* гражданина либо посягающими на принадлежащие ему другие нематериальные блага. Компенсация морального вреда осуществляется в соответствии со статьями 151 ГК РФ, наличия специального закона для этого не требуется. Моральный вред,

причиненный нарушением *имущественных прав* гражданина, подлежит возмещению только в случаях, предусмотренных законом. Например, согласно статье 15 Закона Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей» подлежит возмещению моральный вред, причиненный вследствие нарушения прав потребителя.

Основанием для компенсации морального вреда является наличие, во-первых, физических и нравственных страданий лица, чье нематериальное благо нарушено; во-вторых, неправомерного действия (бездействия) причинителя вреда; в-третьих, причинной связи между действием и возникшим вредом; в-четвертых, вины причинителя вреда. Компенсация морального вреда независимо от вины возможна только в случаях, предусмотренных статьями 1100 ГК РФ и иными законами (например, в случае распространения сведений, порочащих честь, достоинство, деловую репутацию, нравственные страдания этого гражданина подлежат компенсации независимо от вины распространителя таких сведений).

Компенсация морального вреда производится в денежной форме (ст. 151, 1101 ГК РФ). В законодательстве устанавливаются следующие критерии определения размера компенсации морального вреда:

1) *учет степени вины нарушителя* в случаях, когда вина является основанием возмещения вреда (ст. 151, 1101 ГК РФ);

2) *учет степени физических и нравственных страданий*, связанных с индивидуальными особенностями потерпевшего, а также фактическими обстоятельствами, при которых был причинен вред (ст. 151, 1101 ГК РФ);

3) *учет требований разумности и справедливости* (ст. 1101 ГК РФ). Названные критерии носят оценочный характер, поэтому роль судебного усмотрения в определении размера компенсации морального вреда очень велика.

Компенсация морального вреда может применяться как самостоятельно, так и в сочетании с другими способами защиты гражданских прав, в том числе с возмещением убытков, взысканием неустойки и другими материальными требованиями. В последнем случае размер компенсации морального вреда зависит от размера подлежащего возмещению имущественного вреда, а также должен

основываться на характере и объеме причиненных нравственных и физических страданий в каждом конкретном случае.

В статье 152 ГК РФ установлены специальные правила защиты чести, достоинства гражданина и деловой репутации гражданина или юридического лица¹. *Честь* — это социально значимая оценка гражданина со стороны общественного мнения; *достоинство* — это самооценка гражданином своих моральных, профессиональных и иных качеств. Под *деловой репутацией* граждан и юридических лиц понимается сложившееся общественное мнение о профессиональных достоинствах и недостатках лица (гражданина или организации).

Основанием для применения правил статьи 152 ГК РФ является распространение не соответствующих действительности сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию гражданина либо деловую репутацию юридического лица.

Под *распространением* порочащих сведений следует понимать опубликование таких сведений в печати, трансляцию по радио и телевидению, демонстрацию в кинохроникальных программах и других средствах массовой информации, распространение в сети Интернет, а также с использованием иных средств телекоммуникационной связи, изложение в служебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных должностным лицам, или сообщение в той или иной, в том числе устной, форме хотя бы одному лицу. Сообщение таких сведений лицу, которого они касаются, не может признаваться их распространением, если лицом, сообщившим данные сведения, были приняты достаточные меры конфиденциальности, с тем чтобы они не стали известны третьим лицам.

Не соответствующими действительности сведениями являются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

¹ Этой категории дел посвящены постановление Пленума ВС РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» и информационное письмо Президиума ВАС РФ от 23 сентября 1999 г. № 46 «Обзор практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с защитой деловой репутации».

Порочащими, в частности, являются сведения, содержащие утверждения о нарушении гражданином или юридическим лицом действующего законодательства, совершении нечестного поступка, неправильном, неэтичном поведении в личной, общественной или политической жизни, недобросовестности при осуществлении производственно-хозяйственной и предпринимательской деятельности, нарушении деловой этики или обычаев делового оборота, которые умаляют честь и достоинство гражданина или деловую репутацию гражданина либо юридического лица (см. п. 7 постановления Пленума ВС РФ от 24 февраля 2005 г. № 3).

В пункте 1 ст. 152 ГК РФ закреплена презумпция несоответствия действительности сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина или организации (*презумпция добропорядочности*). На лицо, распространившее такие сведения, возлагается обязанность по доказыванию соответствия их действительности.

Специальным способом гражданско-правовой защиты, направленным непосредственно на восстановление нарушенного нематериального блага — чести, достоинства или деловой репутации, устранение последствий распространения порочащих сведений, является их *опровержение*. Если установить лицо, распространившее сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, невозможно, лицо, в отношении которого такие сведения распространены, вправе обратиться в суд с заявлением о признании распространенных сведений не соответствующими действительности.

Закон устанавливает конкретные способы опровержения в двух случаях. Если сведения распространены в средствах массовой информации, они должны быть опровергнуты в тех же средствах массовой информации. Если порочащие сведения содержатся в документе, исходящем от организации, такой документ подлежит замене или отзыву. Однако простой замены или отзыва документа недостаточно, необходимо, чтобы они сопровождалась сообщением о несоответствии действительности содержащихся в них сведений (собственно опровержением). В иных случаях порядок опровержения устанавливается судом исходя из необходимости максимального восстановления чести, достоинства и деловой репутации, его соответствия условиям

распространения сведений (например, если порочащие сведения сообщались в письме конкретному лицу — направление этому лицу нового письма с опровержением ранее изложенной информации).

Гражданин, в отношении которого распространены порочащие сведения, вправе наряду с опровержением таких сведений требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных их распространением, а юридическое лицо — возмещения убытков. Такие требования могут быть заявлены независимо от предъявления требования об опровержении порочащих сведений.

Глава 6

СДЕЛКИ

§ 1. Понятие и виды сделок

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ). Сделки являются одним из важнейших юридических фактов в гражданском праве. Не случайно в перечне оснований возникновения гражданских прав и обязанностей сделки названы первыми.

1. Сделка представляет собой *действие*, т. е. юридический факт, происходящий по воле человека (в противоположность событиям). Действие — это акт поведения человека, осуществляемый под влиянием определенных мотивов и направленный на определенную цель. Поэтому сделку можно охарактеризовать как *волевой акт*. Сделка представляет собой действия самих участников гражданского оборота, которые совершаются, как правило, по их собственной инициативе и исходя из их интересов.

2. *Сделка — это действие правомерное.* Ее содержание должно соответствовать нормативным требованиям, только в этом случае она признается и защищается государством в качестве юридического факта, порождающего гражданско-правовые последствия, и в качестве регулятора гражданских правоотношений. Субъекты

гражданского права могут заключать сделки, как предусмотренные, так и не предусмотренные нормативными актами. Правомерный характер отличает сделку от неправомерных действий (деликтов), которые также являются юридическими фактами, но порождают гражданско-правовые последствия помимо воли и желания субъекта.

3. Сделка — это действие, которое характеризуется *специальной направленностью* на возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Этим она отличается от юридических поступков, которые совершаются без прямого намерения вызвать гражданско-правовые последствия (например, создание вещи, произведения искусства).

Сделка порождает правовые последствия непосредственно для лиц, ее совершающих. Они становятся участниками гражданского правоотношения, возникшего из сделки. По общему правилу она не может возлагать обязанности на лиц, в ней не участвовавших.



Таким образом, **сделкой** называется правомерное юридическое действие, совершаемое одним или несколькими субъектами гражданского права, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских правоотношений между этими субъектами.

Сделка как действие человека предполагает определенные волевые процессы — формирование воли и выражение ее вовне: прежде чем совершить действие, лицо предварительно обдумывает различные способы своего поведения, выбирает наиболее приемлемый для себя вариант поведения, принимает определенное решение и приводит его в исполнение. Воля человека приобретает юридическое значение лишь в том случае, если она получила внешнее выражение и стала доступной для восприятия другими лицами.

В сделке как волевым акте следует различать *волю* — внутреннюю сторону, субъективный элемент, и *волеизъявление* — внешнюю сторону, объективный элемент. Российское гражданское законодательство исходит из необходимости соответствия воли и волеизъявления. Считается, что волеизъявление соответствует подлинной воле субъекта, пока не доказано обратное.

Волеизъявление может быть выражено следующими способами:

1) *прямое волеизъявление* в устной или письменной форме, когда субъект прямо сообщает о своих намерениях;

2) *совершение конклюдентных действий*, т. е. действий, из содержания которых можно сделать вывод о намерениях субъекта. Например, выставление на прилавках товаров с указанием наименования и цены свидетельствует о намерении продать эти товары;

3) *молчание* может выражать волю лица совершить сделку только в случаях, когда закон или соглашение сторон указывают на то, что молчание субъекта расценивается как его согласие.

Сделки классифицируются на односторонние, двусторонние и многосторонние. *Односторонними* являются сделки, для совершения которых необходимо и достаточно волеизъявления одного лица (например, завещание, доверенность). *Двусторонние* и *многосторонние* сделки называются договорами, для их заключения необходимо согласованное волеизъявление соответственно двух или нескольких сторон. Большинство договоров — это двусторонние сделки (купля-продажа, подряд, аренда и др.).

Различают сделки возмездные и безвозмездные. *Возмездной* признается сделка, по которой сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей (например, подрядчик за выполнение работы получает вознаграждение). *Безвозмездная* сделка — это сделка, по которой одна сторона предоставляет что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления (например, договоры дарения, безвозмездного пользования имуществом).

Сделки подразделяются на консенсуальные и реальные. *Консенсуальные* сделки считаются заключенными с момента достижения сторонами соглашения (консенсуса) по всем существенным условиям. Для признания *реальных* сделок заключенными необходимо не только соглашение сторон, но и передача вещи (например, договор займа заключен только с момента передачи денежных средств заемщику займодавцем).

Различают также односторонне обязывающие и взаимные сделки. В *односторонне обязывающих сделках* одна сторона

несет обязанности, а другая наделяется правами (например, по договору займа и другим реальным договорам сторона, передавшая имущество, приобретает права, а на сторону, получившую имущество, возлагаются обязанности). Во *взаимных сделках* каждая из сторон обладает и правами, и обязанностями (например, по договору купли-продажи продавец обязан передать вещь и имеет право на получение денежных средств; в свою очередь, покупатель обязан уплатить покупную цену и вправе требовать передачи ему вещи).

В зависимости от значения основания сделки для ее действительности выделяют каузальные и абстрактные сделки. Под основанием сделки понимается правовая цель, на достижение которой направлена сделка. В *каузальных сделках* (от лат. *causa* — побудительная причина) основание имеет существенное значение, действительность сделки ставится в зависимость от ее цели. Например, целью договора купли-продажи является переход права собственности на передаваемую вещь от продавца к покупателю. В *абстрактных сделках* основание не влияет на их действительность. Например, вексель был выдан покупателем в целях оплаты товаров по договору купли-продажи; несмотря на то что договор является ничтожным и покупатель не несет обязанности оплатить товары, вексель будет действительным, поскольку он представляет собой ничем не обусловленное обязательство уплатить указанную в нем денежную сумму.

В статье 157 ГК РФ специально предусмотрены *условные сделки*, в которых возникновение или прекращение прав и обязанностей сторон ставится в зависимость от какого-то обстоятельства, которое может наступить или не наступить в будущем. Условия могут быть *отлагательными* (когда в зависимость от наступления какого-либо обстоятельства ставится *возникновение* прав и обязанностей сторон) и *отменительными* (когда в зависимость от наступления какого-либо обстоятельства ставится *прекращение* прав и обязанностей сторон).

В качестве условий могут быть предусмотрены различные события и действия (рождение ребенка, изменение места жительства, приезд родственников и т. д.). Такие события и действия могут квалифицироваться как условие только в том случае, если *не известно*, наступят они или нет. Если предусмотренное сторонами

обстоятельство должно неизбежно наступить, то таким образом будет определен *срок* сделки (ст. 190 ГК РФ).

Стороны могут недобросовестно препятствовать или способствовать наступлению условий. Для защиты интересов добросовестной стороны использован такой законодательный прием, как *фикция*: если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой наступление условия невыгодно, то условие признается наступившим (хотя в действительности оно не наступило); если наступлению условия недобросовестно содействовала сторона, которой наступление условия выгодно, то условие признается ненаступившим (хотя в действительности оно имело место).

§ 2. Условия действительности сделок

Сделка является действительной, если она отвечает требованиям, предъявляемым к таким ее элементам, как субъекты сделки, субъективная сторона сделки, содержание сделки, форма сделки.

Субъекты сделки — лица, в ней участвующие. Субъектом прав и обязанностей, вытекающих из сделки, может быть любое правоспособное лицо. Однако личное участие в совершении сделки предполагает наличие у лица необходимого объема дееспособности. От имени малолетних и лиц, признанных судом недееспособными, сделки совершают их законные представители, которые должны действовать в рамках предоставленных им по закону полномочий. При совершении сделок несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет и лицами, ограниченно дееспособными, их собственное волеизъявление должно дополняться волеизъявлением управомоченных лиц (родителей, усыновителей, попечителей). Исключение составляют сделки, которые в соответствии с законом могут быть совершены не полностью дееспособными лицами самостоятельно.

Юридические лица также должны обладать праводееспособностью, необходимой для совершения той или иной сделки. Здесь имеет значение, какой правоспособностью юридическое лицо наделено законом — общей или специальной, необходима ли лицензия на ее совершение. Так как волю юридического лица формируют

и выражают его органы, то сделка по общему правилу является действительной, если орган действует в рамках полномочий, предоставленных ему законом или иными правовыми актами.

Субъективную сторону сделки составляет соответствие воли и волеизъявления, которое предполагается. Несоответствие воли и волеизъявления при указанных в законе условиях может служить основанием для признания сделки недействительной.

Содержание сделки образует совокупность составляющих ее условий. Оно должно соответствовать требованиям законов и иных правовых актов, т. е. не нарушать императивные нормы. Это относится также и к сделкам, правом не предусмотренным.

Форма сделок может быть устной и письменной. Письменная форма подразделяется на простую и нотариальную.

Согласно статье 161 ГК РФ по общему правилу в *простой письменной* форме должны совершаться: сделки, заключаемые между юридическими лицами; сделки юридических лиц с гражданами; сделки граждан между собой на сумму свыше 10 минимальных размеров оплаты труда; в случаях, предусмотренных законом, сделки между гражданами независимо от суммы сделки (например, договор аренды транспортного средства должен заключаться в письменной форме независимо от субъектного состава, суммы договора и срока аренды).

Сделка в письменной форме по общему правилу совершается путем составления *одного документа*, который содержит условия сделки и подписи лица или лиц, совершающих сделку, или их представителей. ГК РФ предусматривает следующие варианты подписания сделки: во-первых, *собственноручная подпись* гражданина, являющегося стороной в сделке либо выступающего в качестве представителя или органа юридического лица; во-вторых, *подпись рукоприкладчика*, совершенная по просьбе гражданина, который вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться (при этом обязательно указываются причины, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно, и подпись рукоприкладчика должна быть *засвидетельствована*, как правило, нотариусом); в-третьих, *использование аналога собственноручной подписи* — факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифровой

подписи¹ и др. допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. Например, в пункте 3 ст. 847 ГК РФ специально предусмотрена возможность использования аналогов собственноручной подписи при безналичных расчетах по соглашению сторон.

Нотариальная письменная форма сделки обязательна, во-первых, в случаях, указанных в законе (например, в нотариальной форме совершаются завещание — п. 1 ст. 1124 ГК РФ; договор ренты — ст. 584 ГК РФ); во-вторых, в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась. Нотариальное удостоверение сделки осуществляется путем совершения на документе *удостоверительной надписи* нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие.

В случаях, указанных законом, для совершения сделки необходима ее *государственная регистрация*. Акт государственной регистрации является юридическим фактом, завершающим юридический состав, необходимый для возникновения прав и обязанностей из сделки. Государственной регистрации подлежат, во-первых, сделки с недвижимым имуществом, которые прямо указаны законом²; во-вторых, сделки с движимым имуществом определенных видов³; в-третьих, сделки с объектами интеллектуальной собственности, указанные в законе (договоры об отчуждении патентов, исключительных прав на товарный знак, лицензионные договоры).

В *устной форме* могут совершаться сделки, для которых законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая

¹ См. Федеральный закон от 10 января 2002 г. № 1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи».

² Например, государственной регистрации подлежат договор аренды здания, сооружения, заключенный на срок не менее года; договор купли-продажи квартиры, предприятия. Соответственно не регистрируются договоры аренды здания, сооружения, заключенные на срок менее одного года, договоры купли-продажи иного недвижимого имущества.

³ Например, в соответствии с частью 4 ст. 25 Федерального закона «О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации» сделки с музейными предметами и музейными коллекциями считаются совершенными со дня их государственной регистрации в Государственном каталоге Музейного фонда Российской Федерации.

или нотариальная) форма. Кроме того, могут совершаться устно сделки, для которых установлена простая письменная форма, несоблюдение которой не влечет их недействительности, если они исполняются при самом их совершении.

§ 3. Понятие и основания недействительности сделок

Если сделка не соответствует условиям действительности, она по общему правилу является недействительной. *Недействительность сделки* означает, что она не влечет юридических последствий, на достижение которых была направлена, но в то же время порождает последствия, установленные законом в связи с ее недействительностью. Такая сделка недействительна с момента ее совершения. ГК РФ подразделяет недействительные сделки на ничтожные и оспоримые.

Ничтожной называется сделка, которая является изначально недействительной в силу закона, независимо от наличия судебного признания ее недействительности, независимо от желания ее сторон. В теории гражданского права такие сделки называются абсолютно недействительными. Ничтожные сделки не влекут возникновения, изменения или прекращения гражданских прав и обязанностей, на которые они были направлены. Требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлено любым заинтересованным лицом в течение 3 лет со дня, когда началось ее исполнение. Кроме того, суд вправе применить такие последствия по собственной инициативе.

Оспоримой называется сделка, которая недействительна в силу признания ее таковой судом по требованию уполномоченного лица, которое может быть предъявлено в течение одного года со дня, когда истец узнал или должен был узнать об обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной. В теории гражданского права оспоримые сделки получили название относительно недействительных или относительно действительных сделок. Оспоримые сделки до тех пор, пока они не оспорены, вызывают предусмотренные ими правовые последствия, однако если они оспариваются уполномоченным лицом,

то суд при наличии соответствующих оснований признает их действительными, причем с момента их совершения (с обратной силой).

Сделка, не соответствующая требованиям нормативных актов, по общему правилу ничтожна. Оспоримыми являются сделки, прямо указанные в законе. На оспоримость сделки указывают содержащиеся в норме права формулировки типа «может быть признана судом недействительной по иску (требованию)».

В отношении каждой оспоримой сделки закон указывает лиц, которые могут предъявить такое требование. Например, сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, может быть оспорена родителями, усыновителями или попечителем.

Общим нормативным основанием недействительности сделок является правило, содержащееся в статье 168 ГК РФ, согласно которому сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

Специальные основания недействительности сделок можно сгруппировать в зависимости от того, какое условие действительности сделки нарушено.

Сделки с пороком в субъекте. Сделки *граждан*, не обладающих необходимым объемом дееспособности для их совершения, можно подразделить на две группы.

1. Сделки, совершение которых возможно только через законного представителя, — сделки малолетних и лиц, признанных недееспособными (ст. 171, 172 ГК РФ), являются ничтожными. Если совершенная сделка выгодна для малолетнего или недееспособного гражданина, то возможно признание ее действительной в судебном порядке по требованию родителей, усыновителей или опекуна — в первом случае и опекуна — во втором.

2. Сделки, на совершение которых необходимо согласие другого уполномоченного лица или лиц, однако оно не получено, — сделки несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет и лиц, ограниченных судом в дееспособности (ст. 175, 176 ГК РФ), являются оспоримыми. Они могут быть признаны недействительными в первом случае — по иску родителей, усыновителей или попечителя, во втором случае — по иску попечителя.

При решении вопроса о недействительности сделки юридического лица, выходящей за пределы его правоспособности, а также сделки, совершенной с выходом органа юридического лица за пределы предоставленных ему полномочий, необходимо различать: 1) случаи, когда специальная правоспособность юридического лица или полномочия органа юридического лица установлены законом. Сделки, выходящие за пределы правоспособности юридического лица или полномочий его органа, являются ничтожными на основании статьи 168 ГК РФ; 2) случаи, когда по закону юридическое лицо наделено общей правоспособностью, однако в учредительных документах цели его деятельности определено ограничены либо полномочия органа юридического лица на совершение сделки ограничены учредительными документами по сравнению с тем, как они определены в законе. Сделки, выходящие за пределы правоспособности юридического лица или полномочий его органа, являются оспоримыми в соответствии со статьями 174 и 173 ГК РФ. Они могут быть признаны судом недействительными, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности. В таком же порядке может быть признана недействительной сделка, совершенная без соответствующей лицензии, по иску этого юридического лица, его учредителя (участника) или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица.

Сделки с пороками субъективной стороны можно подразделить на две группы:

1) сделки, в которых подлинная воля субъекта не соответствует волеизъявлению;

2) сделки с дефектным формированием внутренней воли.

К первой группе относятся следующие виды сделок.

Фиктивные сделки — мнимые и притворные (ст. 170 ГК РФ). *Мнимая сделка* — это сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия. В мнимой сделке, по существу, имеется одно только волеизъявление, в основе которого нет воли совершить ее иначе как только для вида. Стороны стремятся создать видимость совершения сделки и ее правовых последствий для третьих лиц. Мнимые сделки являются ничтожными. Как правило, это сделки, влекущие переход

права собственности на имущество. Они совершаются с целью уменьшить состав имущества субъекта, например в ожидании обращения взыскания на это имущество по его долгам и т. д. Внешне права на имущество переходят к третьему лицу, однако воля сторон не направлена на наступление подобных последствий, поэтому в действительности имущество не передается либо передается, но впоследствии возвращается.

Притворная сделка — это сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку. Цель прикрыть другую сделку может быть обусловлена тем, что прикрываемая сделка противоречит закону либо с ее заключением закон связывает какие-либо неблагоприятные для сторон последствия (например, связанные с налогообложением).

В притворной сделке так же, как и в мнимой, имеет место несоответствие воли и волеизъявления. Но если при совершении мнимой сделки ее участники вообще не стремятся к какому-либо изменению существующей действительности в результате заключения сделки, то при совершении притворной сделки стороны желают вызвать правовые последствия, но не те, которые вызывает данная сделка, а другие, о которых они договорились.

Согласно пункту 2 ст. 170 ГК РФ притворная сделка является ничтожной, а к сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа сделки применяются относящиеся к ней правила. Если прикрываемая сделка противоречит закону, то она признается недействительной и к ней применяются соответствующие последствия недействительности.

Сделки, совершенные под влиянием насилия, угрозы (ст. 179 ГК РФ), являются оспоримыми, волеизъявление в них также не соответствует подлинной воле субъекта, оно осуществляется вынужденно. *Порок сделок, совершенных в результате злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной* (ст. 179 ГК РФ), выражается в том, что представитель действует в ущерб интересам представляемого, вследствие этого волеизъявление представителя не соответствует воле представляемого.

Сделки, совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ), совершаются дееспособными гражданами, которые вследствие заболевания, алкогольного или наркотического опьянения либо

иного болезненного состояния психики не могут понимать характер совершаемой ими сделки, поэтому волеизъявление субъекта не отражает его подлинной воли. Эти сделки являются оспоримыми, могут быть признаны судом недействительными по иску самого гражданина либо иных лиц, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате их совершения.

Ко второй группе сделок — сделок с дефектным формированием внутренней воли — относятся сделки, совершенные под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК РФ), под влиянием обмана, и кабальные сделки (ст. 179 ГК РФ).

Сделка, совершенная под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение, отнесена к категории недействительных сделок, поскольку воля лица сформирована под влиянием неправильных, не соответствующих действительности представлений о сделке. Такая сделка является оспоримой, она может быть признана недействительной по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения.

Сделка, совершенная под влиянием обмана, отличается от сделки, совершенной под влиянием заблуждения, тем, что одно лицо сознательно вызывает у другого неправильное представление о каком-либо моменте, имеющем решающее значение для совершения контрагентом сделки. *Обман* — это умышленное поведение субъекта, которое может быть активным (сообщает ложные сведения или подтверждает уже сложившееся неправильное представление лица) либо пассивным (воздерживается от опровержения неправильных представлений лица, умалчивает об обстоятельствах, зная о которых контрагент отказался бы от заключения сделки). Это поведение специально направлено на введение контрагента в заблуждение с целью побудить его к заключению сделки. Если лицо добросовестно заблуждалось относительно соответствия действительности сообщаемых им сведений, то такое поведение не может квалифицироваться как обман. Сделка при наличии соответствующих оснований должна рассматриваться как совершенная под влиянием заблуждения.

Кабальная сделка — это сделка, которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась.

Сделка, совершенная под влиянием обмана, и кабальная сделка являются оспоримыми, они могут быть признаны судом недействительными по иску потерпевшего.

Сделки с пороками формы. Сделки, совершенные с несоблюдением простой письменной формы, являются недействительными только в случаях, прямо указанных в законе или соглашении сторон (например, несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке — ч. 2 ст. 331 ГК РФ). В остальных случаях наступают последствия, предусмотренные пунктом 1 ст. 162 ГК РФ: невозможность в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, однако это не лишает стороны права приводить письменные и другие доказательства.

Таким образом, в качестве неблагоприятного последствия несоблюдения простой письменной формы сделки предусмотрено ограничение сторон в выборе средств доказывания ее совершения.

Согласно пункту 1 ст. 165 ГК РФ несоблюдение нотариальной формы, а в случаях, установленных законом, — требования о государственной регистрации сделки влечет ее ничтожность.

Сделки с пороком содержания. Если требованиям нормативных актов не соответствуют одно или несколько условий сделки, то эти условия являются недействительными и по общему правилу это не влечет недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части. Соответствующее условие определяется в соответствии с нормой права, которой оно противоречило.

Кроме статьи 168 ГК РФ, которая является общим основанием для признания сделок, по содержанию противоречащих требованиям закона или иных правовых актов, ГК РФ предусматривает специальный состав недействительной сделки, совершенной с целью, противной основам правопорядка и нравственности.

Антисоциальная сделка характеризуется следующими признаками: 1) нарушением основополагающих начал российского правопорядка, принципов общественной, политической и экономической организации общества, его нравственных устоев; 2) наличием у одной или обеих сторон умысла в отношении последствий сделки, противоречащих основам правопорядка и нравственности. Такие сделки являются ничтожными. К названным сделкам могут

быть отнесены, в частности, сделки, направленные на производство и отчуждение определенных видов объектов, изъятых или ограниченных в гражданском обороте (соответствующие виды оружия, боеприпасов, наркотических средств, другой продукции, обладающей свойствами, опасными для жизни и здоровья граждан, и т. п.); сделки, направленные на изготовление, распространение литературы и иной продукции, пропагандирующей войну, национальную, расовую или религиозную вражду; сделки, направленные на изготовление или сбыт поддельных документов и ценных бумаг¹. Антисоциальные сделки могут прикрываться притворными сделками, которые в соответствии со ст. 170 ГК РФ также являются недействительными.

§ 4. Последствия недействительности сделок

В ГК РФ предусмотрено три вида последствий недействительности сделок.

1. *Двусторонняя реституция*, или приведение сторон в первоначальное правовое положение, означает, что каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах. Двусторонняя реституция применяется во всех случаях недействительности сделок, если не предусмотрены иные последствия.

2. *Односторонняя реституция* означает возвращение в первоначальное правовое положение только одной — добросовестной стороны. Имущество, которое недобросовестная сторона передала или должна была передать другой стороне по условиям действительной сделки, обращается в доход Российской Федерации. Односторонняя реституция применяется в исключительных случаях, прямо предусмотренных законом (например, в отноше-

¹ См.: Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 10 апреля 2008 г. № 22 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с применением статьи 169 Гражданского кодекса Российской Федерации».

нии сделок, совершенных под влиянием обмана, насилия, угрозы и др., — ст. 179 ГК РФ).

3. *Неприменение реституции* предполагает взыскание в доход Российской Федерации всего полученного сторонами по сделке. В случае исполнения сделки только одной из сторон с другой стороны взыскивается в доход Российской Федерации все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного. Такие последствия предусмотрены для сделок, совершенных с целью, противной основам правопорядка и нравственности, при наличии умысла у обеих сторон сделки (ст. 169 ГК РФ).

В случаях, установленных законом, с одной из сторон, как правило, с недобросовестной, может быть взыскан реальный ущерб в пользу другой стороны (с дееспособной стороны, которая знала или должна была знать о недееспособности (неполной дееспособности) другой стороны, — ст. 171, 172, 175, 176, 177 ГК РФ; со стороны, по вине которой возникло заблуждение другой стороны, или с заблуждавшейся стороны — ст. 178 ГК РФ).

Глава 7

ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

§ 1. Осуществление гражданских прав

Субъективное право представляет собой меру возможного поведения управомоченного лица, обеспеченную соответствующими обязанностями других лиц и гарантированную государством. Содержание, границы того или иного субъективного права определяются нормативными актами или договорами (например, согласно статье 209 ГК РФ содержание права собственности составляет возможность владеть, пользоваться и распоряжаться вещью).



Под **осуществлением гражданского права** понимается совершение действий по реализации возможностей, заложенных в содержании субъективного права.

Согласно пункту 1 ст. 9 ГК РФ граждане и юридические лица осуществляют принадлежащие им гражданские права *по своему усмотрению (принцип диспозитивности)*. Носитель субъективного права самостоятельно решает вопрос о претворении в действительность предоставленных ему возможностей исходя из своих интересов и потребностей. Он не может быть принужден к осуществлению права, за исключением случаев, когда право одновременно является и его обязанностью.

Субъект может *воздержаться от осуществления права*. По общему правилу, закрепленному в пункте 2 ст. 9 ГК РФ, отказ от осуществления права *не влечет его прекращения*. Однако в ряде случаев, предусмотренных законом, неосуществление права в течение определенного срока либо автоматически влечет его прекращение (например, согласно п. 3 ст. 250 ГК РФ, при продаже доли с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя только в течение 3 месяцев), либо является основанием для прекращения права по решению суда (например, согласно статье 284 ГК РФ, неиспользование земельного участка, предназначенного для сельскохозяйственного производства либо жилищного или иного строительства, в течение 3 лет является основанием для его изъятия).

Усмотрение субъекта проявляется также в возможности *выбора конкретного способа* осуществления субъективного права (например, собственник вещи может сам пользоваться ею, передать ее в пользование другому лицу либо продать, подарить или иным образом распорядиться ею). Диапазон способов осуществления конкретного субъективного права зависит от его содержания. В одних случаях решающим является поведение самого управомоченного субъекта, в других случаях — действия обязанных лиц.

Выделяют фактические и юридические способы осуществления гражданских прав. Под *фактическими способами* понимаются действия, направленные на удовлетворение потребностей управомоченного лица, с которыми закон не связывает наступление правовых последствий (например, пользование имуществом). Под *юридическими способами* понимаются действия,

совершение которых одновременно влечет возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (например, продажа имущества; приемка вещи, изготовленной подрядчиком). Свобода осуществления гражданских прав не является безграничной, закон устанавливает *пределы их осуществления*. Осуществление прав одним лицом не должно нарушать права и интересы других лиц (это правило закреплено в пункте 3 ст. 17 Конституции России и получило отражение в специальных нормах ГК РФ — пункте 2 ст. 209). Способы осуществления субъективных прав не должны противоречить требованиям нормативных актов, нормам морали, нравственности. Например, право на получение суммы долга в случае уклонения должника от его возврата может быть реализовано в судебном порядке, но не с помощью криминала.

В ряде случаев субъекты при осуществлении гражданских прав должны действовать добросовестно и разумно. Пункт 3 ст. 10 ГК РФ закрепляет *презумпцию добросовестности и разумности* участников гражданских правоотношений. Поэтому если закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, то на ответчика возлагается бремя доказывания неразумности и недобросовестности истца (например, согласно части 2 ст. 662 ГК РФ арендодатель может быть освобожден судом от обязанности возместить арендатору стоимость произведенных улучшений, если докажет, что при осуществлении таких улучшений были нарушены принципы добросовестности и разумности).

В пункте 1 ст. 10 ГК РФ¹ закрепляется *принцип недопустимости злоупотребления правом*. **Злоупотребление правом** является особым типом гражданского правонарушения, совершаемого управомоченным лицом при осуществлении им принадлежащего ему права, связанным с использованием недозволенных конкретных форм в рамках дозволенного ему законом общего типа поведения².

¹ См. также: Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 25 ноября 2008 г. № 127 «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации».

² См.: *Грибанов В. П.* Пределы осуществления и защиты гражданских прав. — М., 1991. — С. 53.

ГК РФ специально выделяет следующие *формы злоупотребления правом*: 1) шикану — совершение действий по осуществлению права исключительно с намерением причинить вред другому лицу; 2) использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции; 3) злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Общим неблагоприятным юридическим последствием злоупотребления правом является возможный отказ со стороны государства в защите принадлежащего лицу права (пункт 2 ст. 10 ГК РФ).

§ 2. Защита гражданских прав

Защита субъективных прав является одной из функций государства. **Защита субъективного права** — это деятельность по устранению препятствий, возникающих на пути его осуществления. Она обеспечивает реализацию субъективного права независимо от воли обязанного лица в установленном законом порядке. Государством защищаются любые субъективные гражданские права независимо от того, предусмотрены они прямо правом или нет.



Субъективное право на защиту — это мера дозволенного поведения управомоченного лица, выраженная в возможности самостоятельно или посредством юрисдикционных органов применить в отношении обязанного лица меры принудительного характера с целью устранения препятствий в осуществлении субъективного права.

Наличие в гражданском праве такой категории, как защита нарушенных или оспоренных субъективных прав, является его особенностью (в других отраслях права речь идет об ответственности лица, совершившего правонарушение). Правонарушение является основанием для возникновения у потерпевшей стороны *права* на применение гражданско-правовых санкций, которое реализуется ею по своему усмотрению. В отличие, например, от уголовного права, здесь не действует принцип неотвратимости ответственности, поскольку лицо, нарушившее субъективное гражданское право, отвечает не перед государством, а перед другой стороной

гражданского правоотношения, и *целью ответственности* является не наказание правонарушителя, а восстановление имущественного положения потерпевшего. Способ защиты выбирается в рамках закона также самим потерпевшим.

Основная масса мер защиты не является мерами ответственности и не всегда требует для своего применения, чтобы правонарушение было виновным и противоречащим нормам права. Например, предусмотрено возмещение вреда, причиненного правомерными действиями (например, в состоянии крайней необходимости), а также невиновными действиями (например, источником повышенной опасности). В таких случаях речь идет не об ответственности, а о возложении на определенное лицо обязанности возместить причиненный вред в целях защиты прав другого лица, чьи интересы нарушены.

Защиту субъективных прав следует *отличать от их охраны*. Охрана прав осуществляется до совершения правонарушения, направлена на обеспечение их осуществления, предупреждение нарушений субъективных прав. Субъективные права охраняются государством через обеспечение правопорядка, установление ответственности и привлечение к ней за нарушение прав. Охрана права может осуществляться и самим его носителем (например, установление для охраны имущества сигнализации).

К защите прав прибегают при их нарушении, оспаривании, угрозе нарушения. Защита гражданских прав осуществляется в юрисдикционной и неюрисдикционной формах.

Неюрисдикционная форма характеризуется тем, что субъекты гражданских правоотношений самостоятельно осуществляют защиту прав без обращения к компетентным органам. Возможность защиты права без помощи и содействия юрисдикционных органов предоставляется управомоченному лицу в прямо указанных законом случаях. Такая форма защиты имеет место при самозащите гражданских прав и применении управомоченным лицом мер оперативного воздействия.

Под **самозащитой** гражданских прав понимается совершение управомоченным лицом действий фактического порядка, направленных на защиту нарушенного права. В статье 12 ГК РФ самозащита определяется как способ защиты гражданских прав, однако это форма защиты, которая может осуществляться различными

способами. Содержание способов самозащиты законом не определяется, поскольку это действия фактического характера. Применение мер самозащиты допускается в основном для защиты абсолютных личных и имущественных прав (жизни, здоровья, права собственности). Согласно статье 14 ГК РФ способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения. Различают *необходимую оборону* (ст. 1066 ГК РФ) и *крайнюю необходимость* (ст. 1067 ГК РФ).

Меры оперативного воздействия применяются для защиты относительных имущественных прав. Они носят юридический характер, основания для применения и их содержание определяются нормативным актом или договором. Меры оперативного воздействия приводят к изменению содержания правоотношения, неблагоприятному для правонарушителя.

Под **мерами оперативного воздействия** понимаются такие юридические средства, которые применяются к нарушителю непосредственно управомоченной стороной гражданского правоотношения в одностороннем порядке, без обращения за содействием к компетентным органам. Наиболее распространены меры оперативного воздействия, связанные с односторонним отказом от исполнения договора в ответ на его нарушение другой стороной (например, пункт 2 ст. 328 ГК РФ). К мерам оперативного воздействия относят удержание (ст. 359 ГК РФ), а также исполнение обязательства за счет должника (ст. 397 ГК РФ).

Юрисдикционная форма защиты осуществляется различными управомоченными государством субъектами (в судебном и административном порядке).

Судебный порядок наиболее приспособлен к защите прав, основанных на равенстве участников правоотношений. Судебная защита осуществляется в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, судами общей юрисдикции, арбитражными судами и третейскими судами (п. 1 ст. 11 ГК РФ).

Третейские суды создаются для рассмотрения исключительно гражданско-правовых споров; семейные, трудовые, административные споры не могут быть переданы на разрешение третейского суда. Третейские суды разрешают гражданско-правовые споры,

подведомственные государственным судам, они представляют альтернативу арбитражным судам и судам общей юрисдикции. Право выбора органа, разрешающего спор, предоставляется самим участникам правоотношения. Третейское разбирательство возможно тогда и постольку, когда и поскольку имеется соглашение сторон о передаче спора в третейский суд.

В административном порядке защита гражданских прав осуществляется лишь в случаях, прямо предусмотренных законом. Например, решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам об отказе в выдаче патента на изобретение может быть оспорено путем подачи возражения в Палату по патентным спорам (п. 3 ст. 1387 ГК РФ). Решение, принятое в административном порядке, может быть оспорено в суде.

В статье 12 ГК РФ приведен перечень *способов защиты гражданских прав*, который не является исчерпывающим. Выбор того или иного способа защиты определяется сущностью нарушенного права и характером нарушения.

1. *Признание права* применяется в тех случаях, когда необходимо устранить неопределенность в существовании субъективного права. В основном используется для защиты абсолютных прав (права собственности, авторства).

2. *Восстановление положения, существовавшего до нарушения права*, применяется, когда субъективное право в результате нарушения не прекратило своего существования (например, истребование собственником имущества из чужого незаконного владения).

3. *Признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки* направлены на возврат сторон в первоначальное положение, существовавшее до заключения сделки, является частным случаем предыдущего способа.

4. *Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения*, в основном применяется для пресечения длящихся правонарушений. В качестве примера можно привести негаторный иск (ст. 304 ГК РФ). Статья 1065 ГК РФ предусматривает возможность для прекращения деятельности, создающей опасность причинения вреда в будущем.

5. *Признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления* конкретизируется в статье 13 ГК РФ. Недействительными могут быть признаны ненормативные акты государственных органов или органов местного самоуправления, если они, во-первых, не соответствуют закону или иным правовым актам; во-вторых, нарушают гражданские права и охраняемые законом интересы граждан или юридических лиц. В случаях, предусмотренных законом, могут быть признаны недействительными нормативные акты.

6. *Присуждение к исполнению обязанности в натуре* предполагает понуждение должника к выполнению именно тех действий, которые составляют содержание обязанности (например, согласно ст. 398 ГК РФ в случае неисполнения обязательства передать кредитору индивидуально-определенную вещь в собственность, в хозяйственное ведение, в оперативное управление или в возмездное пользование кредитор вправе требовать отобрания этой вещи у должника).

7. *Возмещение убытков* представляет собой денежную компенсацию имущественных потерь, понесенных потерпевшим от правонарушения. Возмещение убытков может применяться при нарушении любого субъективного гражданского права. Пункт 1 ст. 15 ГК РФ закрепляет *принцип полного возмещения причиненных убытков*, однако законом или договором может быть предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере.

В состав убытков входят, во-первых, *реальный ущерб* — расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (уменьшение имущества); во-вторых, *упущенная выгода* — неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (отсутствие увеличения имущества, которое должно было произойти).

8. *Взыскание неустойки*, в отличие от возмещения убытков, осуществляется только в случаях, прямо предусмотренных законом или договором. *Неустойка* представляет собой денежную сумму, которая взыскивается за сам факт неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанности независимо от наличия у кредитора имущественных потерь (ст. 330–333 ГК РФ).

9. *Компенсация морального вреда* представляет собой денежную компенсацию физических или нравственных страданий человека, причиненных нарушением его неимущественных прав или посягательством на принадлежащие ему нематериальные блага. Страдания, которые испытал гражданин вследствие нарушения его имущественных прав, компенсируются только в случаях, предусмотренных законом.

10. *Прекращение или изменение правоотношения* как способ защиты гражданских прав по общему правилу применяется юрисдикционными органами. Кроме того, в случаях, предусмотренных законом или договором, он может применяться волеизъявлением лица, чье право нарушено (как мера оперативного воздействия).

§ 3. Исковая давность

Исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено (ст. 195 ГК РФ)¹. Исковая давность ограничивает возможность защиты нарушенного права в судебном порядке определенным сроком, однако истечение срока исковой давности не влечет прекращения существования нарушенного субъективного права и не исключает его осуществления должником. Согласно статье 206 ГК РФ должник или иное обязанное лицо, исполнившее обязанность по истечении срока исковой давности, не может потребовать исполненное обратно, хотя бы в момент исполнения указанное лицо и не знало об истечении давности.

Несмотря на истечение срока исковой давности, суд должен принять требование о защите нарушенного права к рассмотрению, он не вправе применить исковую давность по собственной инициативе. Основанием для применения исковой давности и вынесения судом решения об отказе в иске может служить только заявление стороны в споре (ответчика или истца) об истечении

¹ См. также постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 12, 15 ноября 2001 г. № 15/18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности».

срока исковой давности. Такое заявление должно быть сделано до вынесения судебного решения. Впоследствии сторона не может требовать отмены судебного решения на том основании, что срок исковой давности истек.

Вместе с тем существует ряд требований, на которые *исковая давность не распространяется* (ст. 208 ГК РФ): 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; требования собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения (ст. 304 ГК РФ); другие требования в случаях, установленных законом. Перечисленные требования подлежат удовлетворению судом независимо от периода времени, прошедшего с момента нарушения права, однако требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, могут быть удовлетворены за прошлое время не более чем за 3 года, предшествовавшие предъявлению иска.

Общий срок исковой давности составляет 3 года, он распространяется на большинство исковых требований. В отношении отдельных исковых требований законом устанавливаются *специальные сроки* исковой давности, которые могут быть либо сокращенными, либо более длительными по сравнению с общим сроком. Например, срок исковой давности по требованиям, вытекающим из перевозки груза, устанавливается в один год (пункт 3 ст. 797 ГК РФ).

Нормы, регулирующие исковую давность, являются императивными, стороны не могут своим соглашением изменять продолжительность срока исковой давности или установленный законом порядок исчисления. Условия договора, изменяющие сроки исковой давности и порядок их исчисления, являются ничтожными.

По общему правилу срок исковой давности начинает течь со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (п. 1 ст. 200 ГК РФ). Исключения из этого правила устанавливаются ГК РФ и иными законами. Для требований, вытекающих из обязательств с определенным сроком исполнения,

течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения (например, если в соответствии с договором арендная плата должна быть внесена до 10-го числа текущего месяца, то срок исковой давности начинает течь 11-го числа). Если же срок исполнения обязательства не определен либо определен моментом востребования, то течение исковой давности начинается с момента, когда у кредитора возникает право предъявить требование об исполнении обязательства, а если должнику предоставляется льготный срок для исполнения такого требования, исчисление исковой давности начинается по окончании указанного срока. Так, согласно статье 314 ГК РФ обязательство, срок исполнения которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении (например, если кредитор заявляет требование 1 июля, срок исковой давности начинает течь 9 июля).

По регрессным обязательствам течение исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства. Замена кредитора или должника в обязательстве не влечет изменения срока исковой давности и порядка его исчисления¹.

Если срок исковой давности определен в годах (например, общий срок — 3 года), то он истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока; если срок исковой давности определен в месяцах, то он истекает в соответствующее число последнего месяца срока (ст. 192 ГК РФ). В тех случаях, когда окончание срока приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, срок истекает в последний день этого месяца. Например, согласно пункту 3 ст. 885 ГК РФ иск чекодержателя к чекодателю может быть предъявлен в течение 6 месяцев со дня окончания предъявления чека к платежу; если последним днем предъявления чека к платежу является 30 августа, шестимесячный срок истекает 30-го числа последнего месяца срока; поскольку в феврале нет 30-го числа, срок истекает в последний день февраля (28 или 29).

Если последний день срока приходится на нерабочий день (выходной или праздничный), днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (ст. 193 ГК РФ).

¹ О перемене лиц в обязательстве и регрессных обязательствах см. § 2 гл. 10.

Согласно пункту 2 ст. 194 ГК РФ письменные заявления и извещения, сданные в организацию связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, считаются сделанными в срок. Поэтому днем предъявления иска следует считать дату почтового штемпеля отделения связи, через которое отправляется исковое заявление в суд, а не дату поступления его в суд (см. пункт 15 постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 12, 15 ноября 2001 г. № 15/18).

В исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т. п.), срок исковой давности по ходатайству истца может быть *восстановлен* и нарушенное право гражданина подлежит защите (ст. 205 ГК РФ). Срок исковой давности подлежит восстановлению только в случаях, когда истцом выступает гражданин, и обстоятельства, послужившие причиной пропуска, имели место в последние 6 месяцев срока давности, а если этот срок равен 6 месяцам или менее 6 месяцев — в течение срока давности.

Гражданский кодекс устанавливает основания для *приостановления* течения срока исковой давности и для его перерыва.

Течение срока исковой давности приостанавливается при наличии обстоятельств, препятствующих предъявлению иска, указанных в статье 202 ГК РФ:

1) если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила);

2) если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение;

3) в силу установленной на основании закона Правительством Российской Федерации отсрочки исполнения обязательств (мораторий);

4) в силу приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение.

Данные обстоятельства являются основанием для приостановления течения срока исковой давности только в том случае, если они возникли или продолжали существовать в последние 6 месяцев срока давности, а если этот срок равен 6 месяцам или

менее 6 месяцев — в течение срока давности. Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием приостановления давности, течение ее срока продолжается. Остающаяся часть срока удлинняется до 6 месяцев, а если срок исковой давности равен 6 месяцам или менее 6 месяцев — до срока давности.

Перерыв течения срока исковой давности возможен вследствие, во-первых, предъявления иска в установленном порядке; во-вторых, совершения обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга (например, частичной выплаты долга, направления просьбы о предоставлении отсрочки исполнения и т. п.).

В отличие от приостановления, указанные обстоятельства могут иметь место в любой момент в течение срока исковой давности; после перерыва срок исковой давности начинает течь заново; время, истекшее до перерыва, в новый срок не засчитывается.

Глава 8

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

§ 1. Понятие и признаки представительства



Представительством именуется правоотношение, в рамках которого одно лицо (представитель) оказывает *юридическое содействие* другому (представляемому) в приобретении и реализации субъективных прав и обязанностей последнего в его отношениях с третьими лицами.

Возможность и в ряде случаев необходимость приобретения и реализации гражданских прав и обязанностей через представителя предопределены особенностями гражданско-правового регулирования. Во-первых, гражданское право регулирует в основном имущественные отношения, а также связанные с ними неимущественные отношения, поэтому большинство гражданских прав и обязанностей не требуют личного участия субъекта в их приобретении и реализации. Если же сделка по своему характеру может быть совершена только лично, то согласно пункту 4 ст. 182 ГК РФ

совершение ее через представителя не допускается (например, составление завещания, заключение договора пожизненного содержания с иждивением). Во-вторых, гражданскому праву присуща диспозитивность, которая проявляется и при реализации дееспособности. Дееспособное лицо по своему усмотрению определяет, каким образом ему приобретать и осуществлять гражданские права и обязанности — своими действиями или через представителя (например, в случае занятости, болезни, отсутствия у него необходимых знаний). В-третьих, гражданские права и обязанности могут иметь не только дееспособные, но и недееспособные граждане. Приобретение и реализация их прав и обязанностей обеспечиваются с помощью обязательного представительства. Отсутствие дееспособности лица в таких случаях восполняется дееспособностью представителя.

Согласно пункту 1 ст. 182 ГК РФ сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте компетентного государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Основным и необходимым признаком представительства является *выступление одного лица от имени другого*. Это означает, что юридические действия по отношению к третьим лицам совершаются одним лицом, а последствия их совершения непосредственно возникают у другого лица.

При представительстве совершаются *юридические* действия, т. е. правомерные действия, направленные на возникновение определенных юридических последствий (сделка или иное целенаправленное действие). Эти действия совершаются *по отношению к третьим лицам*. При этом третьи лица должны быть осведомлены о представительском характере действия. В тексте договора должно быть указано, что договор заключает представляемый в лице своего представителя. Поэтому представитель должен действовать *исходя из интересов представляемого*. Содержание и пределы действий представителя определяются *полномочием*, в результате осуществления которого для представителя не возникает правовых последствий по отношению к третьим лицам.

Сделка, совершенная одним лицом от имени другого лица при отсутствии соответствующих полномочий (недействительность доверенности, истечение срока, отмена) или при превышении таких полномочий, не порождает для представляемого правовых последствий. Согласно пункту 1 ст. 183 ГК РФ она считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица, если только другое лицо (представляемый) впоследствии прямо не одобрит данную сделку. Под *прямым последующим одобрением* сделки представляемым, в частности, могут пониматься письменное или устное одобрение независимо от того, адресовано ли оно непосредственно контрагенту по сделке; конкретные действия представляемого, если они свидетельствуют об одобрении сделки (например, полная или частичная оплата товаров, работ, услуг, их приемка для использования, реализация других прав и обязанностей по сделке) и т. п.¹ Последующее одобрение сделки представляемым действует с обратной силой, оно создает, изменяет и прекращает для него гражданские права и обязанности по данной сделке с момента ее совершения, а не с момента одобрения.

В отношениях представительства участвуют три субъекта — *представляемый*, чьи права и обязанности приобретаются или осуществляются представителем, *представитель*, который эти права и обязанности устанавливает или осуществляет, и *третье лицо*, по отношению к которому устанавливаются или осуществляются права и обязанности.

Представляемым может быть любое лицо, в том числе недееспособный гражданин. Однако при договорном представительстве лицо должно обладать дееспособностью, поскольку для наделения представителя полномочием необходимо волеизъявление представляемого. В роли *представителя* может выступать, как правило, полностью дееспособное лицо. В ряде случаев, когда представителем юридического лица или индивидуального предпринимателя выступает его работник (например, продавец), им может быть лицо, обладающее трудовой дееспособностью (по общему правилу с 16 лет). Юридическое лицо может быть представителем, если это не противоречит содержанию его

¹ См. информационное письмо Президиума ВАС РФ от 23 октября 2000 г. № 57 «О некоторых вопросах практики применения статьи 183 Гражданского кодекса Российской Федерации».

правоспособности (тем целям и задачам, которые указаны в его учредительных документах). *Третьим лицом*, с которым представляемый с помощью представителя вступает в правоотношение, по общему правилу может быть любой субъект гражданского права. Однако закон устанавливает следующие ограничения. Представитель не может совершать сделки от имени представляемого, во-первых, в отношении себя лично; во-вторых, в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является (двойное представительство), за исключением случаев коммерческого представительства. Законный представитель не может совершать сделки в отношении своих близких родственников и супруга в соответствии с пунктом 3 ст. 37 ГК РФ.

Особым субъектным составом характеризуется *коммерческое представительство*, осуществляемое на основании договора. Представляемыми в нем выступают только предприниматели. Коммерческим представителем является предприниматель, специализирующийся на занятии представительством от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности.

В отличие от общего правила, допускается одновременное коммерческое представительство разных сторон в сделке с согласия этих сторон, а также в других случаях, предусмотренных законом. При этом коммерческий представитель обязан исполнять данные ему поручения с заботливостью обычного предпринимателя. Он также обязан сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках и после исполнения данного ему поручения.

По признаку зависимости возникновения представительства от воли его субъектов оно делится на обязательное и добровольное. *Обязательным* является представительство, возникающее помимо воли его субъектов (представительство родителей, усыновителей, опекунов). *Добровольное* представительство возникает по воле его субъектов, в силу заключения договора между представителем и представляемым, а также выдачи доверенности. Представляемый добровольно наделяет представителя полномочием, а последний добровольно принимает на себя обязанность действовать от имени и в интересах представляемого. Коммерческое представительство является разновидностью добровольного представительства.

С учетом того, что полномочия представителей при обязательном представительстве определены законом, оно также называется *законным*, а добровольное называется *договорным*.

§ 2. Доверенность



Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (п. 1 ст. 185 ГК РФ).

Представляемый может направить доверенность непосредственно третьему лицу, в отношениях с которым представителю поручено представлять интересы доверителя.

Доверенность представляет собой *одностороннюю сделку*, на совершение которой не требуется согласия представителя. От представителя зависит лишь реализация полномочия, закрепленного в доверенности. В зависимости от содержания и объема полномочий доверенность может быть общей (генеральной), специальной и разовой.

Генеральная доверенность выдается для управления и распоряжения имуществом доверителя, в ней доверяется совершение всех возможных сделок и представительства перед любыми третьими лицами (например, доверенность, выдаваемая руководителю филиала юридического лица). *Специальная* доверенность выдается для совершения юридических действий в определенной области или для заключения однородных сделок (например, доверенность на получение товарно-материальных ценностей от грузоперевозчика). *Разовая* доверенность выдается для совершения одной сделки или другого юридического действия.

Согласно статье 185 ГК РФ доверенность совершается *в письменной форме*, которая может быть простой и квалифицированной. По общему правилу доверенность совершается *в простой письменной форме*. Она должна содержать указание на доверителя, поверенного, полномочие, срок действия доверенности, дату ее составления и подпись доверителя. Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением *печати* этой организации. Доверенность на

получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этой организации. Без подписи главного бухгалтера денежные и расчетные документы, финансовые и кредитные обязательства считаются недействительными и не должны приниматься к исполнению.

Квалифицированная форма доверенности предполагает ее удостоверение компетентными субъектами. В случаях, указанных законом, доверенность должна быть *нотариально удостоверена* (например, доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, за исключением случаев, предусмотренных законом; доверенность, выдаваемая в порядке передоверия). К нотариально удостоверенным доверенностям приравняются доверенности, указанные в пункте 3 ст. 185 ГК РФ (например, доверенности военнослужащих, находящихся на излечении в военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, старшим или дежурным врачом).

Доверенности на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках и на получение корреспонденции, в том числе денежной и посылочной, могут быть удостоверены *в упрощенном порядке* организацией, в которой доверитель работает или учится, или жилищно-эксплуатационной организацией по месту его жительства, или администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении. Указанные доверенности, а также доверенности на получение представителем гражданина его вклада в банке, денежных средств с его банковского счета, адресованной ему корреспонденции в организациях связи могут быть удостоверены соответствующими банком или организацией связи.

Доверенность является *срочной сделкой*, поэтому в ней обязательно должна указываться дата ее совершения. При несоблюдении этого требования доверенность является ничтожной. Доверенность действует *в течение указанного в ней срока*, который согласно пункту 1 ст. 186 ГК РФ не должен превышать 3 лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу

в течение года со дня ее совершения. Исключение установлено для доверенностей, удостоверенных нотариусом, предназначенных для совершения юридически значимых действий за границей. Если в такой доверенности не указан срок ее действия, то она действует бессрочно до тех пор, пока доверитель не отменит ее.

Доверенность является *фидуциарной сделкой*, основанной на лично-доверительных отношениях. При выборе представителя учитываются его личные качества — знания, опыт, квалификация, добросовестность и т. д. Поэтому лицо, которому выдана доверенность, должно *лично совершать* те действия, на которые оно уполномочено. Из этого правила есть исключения, когда допускается *передоверие*, т. е. выдача представителем от имени представляемого доверенности другому лицу, во-первых, если в доверенности содержится полномочие представителя на передоверие; во-вторых, если представитель в силу сложившихся обстоятельств не может осуществлять полномочия лично (болезнь, срочная командировка и т. п.) и необходимость охраны интересов доверителя вынуждает его совершить передоверие. Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, по общему правилу должна быть нотариально удостоверена. Исключение установлено для доверенностей, предусмотренных пунктом 4 ст. 185 ГК РФ, такая доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, также подлежит удостоверению в упрощенном порядке.

Лично-доверительный характер отношений между доверителем и поверенным предопределяет и особенности оснований для прекращения доверенности. Доверенность *прекращается* не только с истечением ее срока, но и вследствие отмены доверителем либо отказа поверенного, а также в случае прекращения существования доверителя или поверенного — смерти гражданина и прекращения юридического лица.

Доверитель, принявший решение об отмене доверенности, а также правопреемники доверителя (умершего гражданина или реорганизованного юридического лица) заинтересованы в том, чтобы немедленно известить о прекращении доверенности, во-первых, лицо, которому доверенность выдана; во-вторых, известных им третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность. Согласно пункту 2 ст. 189 ГК РФ права

и обязанности, возникшие в результате действий представителя до того, как он узнал или должен был узнать о ее прекращении, сохраняют силу для выдавшего доверенность и его правопреемников в отношении третьих лиц. Это правило не применяется, если третье лицо знало или должно было знать, что действие доверенности прекратилось. По прекращении доверенности лицо, которому она выдана, или его правопреемники обязаны немедленно вернуть доверенность.

Глава 9

ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ

§ 1. Общая характеристика права собственности

Собственность рассматривается как экономическая категория (экономические отношения собственности) и как юридическая категория (право собственности).

Собственность как экономическая категория — это общественно-экономические отношения между людьми по поводу вещей, заключающиеся в присвоенности, или в принадлежности, материальных благ одним лицам (их коллективам) и соответственно в отчужденности этих же благ от всех других лиц¹.

Для собственности характерно следующее.

Во-первых, *отношение одного лица к вещи как к своей собственности*, которое обусловлено состоянием присвоенности вещи одному лицу или группе лиц. Отношение к вещи как к своей дает возможность для собственника использовать принадлежащую ему вещь по своему усмотрению и исходя из собственных интересов. Он может не только владеть вещью, но и извлекать из нее полезные свойства в процессе ее потребления либо производства новых вещей, а также распоряжаться ее судьбой (уничтожить, выбросить, передать другому лицу).

¹ См.: *Суханов Е. А.* Лекции о праве собственности. — М., 1991.

Во-вторых, *отношение всех остальных лиц к вещи как к чужой* (отчужденность вещи от других лиц). Они признают вещь присвоенной собственником, принадлежащей только ему и воздерживаются от посягательств на эту вещь, от вмешательства в хозяйственную деятельность собственника. Этот аспект собственности *обеспечивает* использование субъектом собственного имущества исключительно по своему усмотрению, независимо от воли других лиц.

Присвоение и отчуждение, состояние присвоенности и состояние отчужденности являются парными категориями. Например, когда собственник вещи распоряжается ею посредством купли-продажи, он отчуждает ее и относится к ней как к чужой, а другое лицо присваивает ее и относится к ней как к своей. В законодательстве в основном используется категория «принадлежность» вещи. Например, согласно статье 24 ГК РФ гражданин отвечает по своим обязательствам всем *принадлежащим* ему имуществом, за исключением имущества, на которое не может быть обращено взыскание.

Формы собственности. В соответствии с частью 2 ст. 8 Конституции России в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Формы собственности различаются по субъектам (частные лица и публичные образования) и соответственно по интересам, удовлетворение которых обеспечивает собственность (интересы частного лица или интересы населения, проживающего на территории муниципального образования, субъекта Федерации, всего государства). Исходя из этого осуществляется дифференцированное правовое регулирование форм собственности, касающееся прежде всего *оснований приобретения* права собственности (например, государство может приобретать имущество в собственность такими способами, как конфискация, реквизиция), а также *объектов права собственности* (например, в собственности государства может находиться имущество, изъятое из гражданского оборота). Поэтому в Конституции говорится о равном признании и защите различных форм собственности, а не об их равенстве.

Виды собственности выделяются в рамках форм собственности, а также по другим основаниям. Частная собственность делится на собственность граждан и юридических лиц. Государственная собственность подразделяется на федеральную собственность

и собственность субъектов Федерации. В тех случаях, когда имущество принадлежит двум и более лицам, говорят об общей собственности, которая делится на долевую и совместную.

Право собственности традиционно рассматривается в субъективном и объективном смысле. **Право собственности в объективном смысле** — это совокупность правовых норм, регулирующих отношения собственности. Право собственности входит в состав подотрасли вещного права. **Право собственности в субъективном смысле** — это закрепленная законом возможность лица владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению, обеспеченная обязанностью третьих лиц воздерживаться от воздействия на чужое имущество и возможностью применения мер государственного принуждения к нарушителю.

Право собственности является *вещным правом*, предоставляет его носителю возможность удовлетворять свои интересы непосредственно через использование этой вещи без участия третьих лиц. Объектом права собственности может быть только *индивидуально-определенная вещь*, гибель которой влечет прекращение права на нее. Право собственности является *абсолютным правом*, оно пользуется защитой против всех и каждого, кто посягнет на него. Право собственности защищается с помощью специальных вещно-правовых исков (виндикационного и негаторного).

Содержание права собственности определено в статье 209 ГК РФ, согласно которой собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом (триада правомочий). *Правомочие владения* — юридически обеспеченная возможность фактического обладания вещью. *Правомочие пользования* — юридически обеспеченная возможность использования вещи путем извлечения из нее полезных свойств. *Правомочие распоряжения* — возможность определения судьбы вещи путем изменения ее принадлежности, состояния или назначения (отчуждения имущества, передачи в пользование, уничтожения, переработки, передачи в залог и т. д.).

Указанные правомочия могут принадлежать лицам, не являющимся собственниками вещи. Владение может быть законным (титულным) и незаконным (беститულным). *Законным* называется владение, которое имеет под собой правовое основание (например, владение по договору аренды, хранения и т. д.). *Незаконным*

является владение вещью без соответствующего правового основания (например, владение лица, похитившего вещь).

Незаконное владение может быть *добросовестным* (когда лицо не знало и не могло знать о неправомерности своего владения) и *недобросовестным*. Законный владелец пользуется владельческой защитой против незаконных действий третьих лиц, а в ряде случаев и против собственника (например, арендатор).

Правомочие владения, как правило, является предпосылкой пользования вещью. В ряде случаев правомочие пользования может принадлежать лицу, не владеющему вещью (например, пользование спортивным залом только в определенное время), и напротив, законный владелец может не наделяться правомочием пользования (например, хранитель вещи не вправе пользоваться ею). Статья 136 ГК РФ закрепляет в качестве общего правила, согласно которому плоды, продукция, доходы, полученные в результате использования имущества, принадлежат его законному владельцу, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором об использовании этого имущества.

Правомочие распоряжения вещью также может принадлежать лицу, не являющемуся собственником, причем как с согласия собственника, так и без такового (например, согласно пункту 2 ст. 615 ГК РФ арендатор может с согласия собственника сдавать имущество в субаренду).

Характерной чертой осуществления указанных правомочий собственником является то, что собственник владеет, пользуется и распоряжается принадлежащим ему имуществом исключительно по своему усмотрению. Это означает, что его действия не зависят от воли других лиц, однако при этом он должен соблюдать установленные границы права собственности и пределы его осуществления.

Согласно пункту 2 ст. 209 ГК РФ действия, совершаемые собственником в отношении принадлежащего ему имущества, во-первых, *не должны противоречить закону* и иным правовым актам. Так, закон ограничивает использование земельных участков, жилых помещений их целевым назначением, поэтому правомочия собственника должны осуществляться с учетом целевого назначения этих объектов. Не допускается бесхозяйственное обращение с жилыми помещениями, земельными участками, культурными

ценностями. Во-вторых, *они не должны нарушать права и охраняемые законом интересы других лиц*. Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами *не должно наносить ущерба окружающей среде*.

Лица, *не являющиеся собственниками*, при осуществлении правомочий владения, пользования и распоряжения имуществом действуют не только с учетом требований закона, но и исходя из содержания воли собственника имущества.

Согласно статьям 210 и 211 ГК РФ на собственника имущества возлагается *бремя его содержания* (расходы на ремонт, страхование, регистрацию и т. д.), а также *риск его случайной гибели или случайного повреждения*, когда гибель или повреждение имущества происходят при отсутствии чьей-либо вины, если иное не предусмотрено законом или договором.

§ 2. Основания возникновения права собственности

Основания возникновения и прекращения права собственности — это фактические обстоятельства, с которыми закон связывает либо возникновение права собственности, либо его прекращение, либо возникновение права собственности у одного лица с одновременным его прекращением у другого (переход права собственности). Таким образом, среди оснований возникновения права собственности можно выделить основания, которые влекут единственное правовое последствие — возникновение права собственности, и основания, при наличии которых происходит переход права собственности от одного лица к другому. Аналогичным образом можно разделить и основания прекращения права собственности.

Таким образом, один и тот же юридический факт в ряде случаев может рассматриваться и как основание возникновения, и как основание прекращения права собственности. Это обстоятельство необходимо учитывать при анализе норм главы 14 ГК РФ «Приобретение права собственности» и главы 15 «Прекращение права собственности».

Поскольку право собственности возникает у лица по его воле, как правило, в результате его собственных действий, постольку

ГК РФ говорит о *приобретении* права собственности. В науке гражданского права основания возникновения (способы приобретения) права собственности подразделяются на первоначальные и производные.

При этом одни авторы (например, О. С. Иоффе) проводят такое деление исходя из *критерия воли* и к первоначальным относят основания, при которых право собственности возникает независимо от воли предыдущего собственника, а к производным — соответственно основания, при которых переход права собственности происходит по воле предыдущего собственника.

Другие ученые используют *критерий преемства, зависимость права приобретателя от права предшественника* (обще-признанный подход). При первоначальных способах право собственности возникает на никому не принадлежавшее имущество или независимо от права предшествующего собственника. При производных способах приобретенные права зависят от прав правопреемника.

К первоначальным способам приобретения права собственности относятся:

1) приобретение права собственности на вновь изготовленную вещь (п. 1 ст. 218 ГК РФ), в том числе переработка (спецификация) (ст. 220 ГК РФ); приобретение права собственности на самовольную постройку (ст. 222 ГК РФ);

2) приобретение права собственности на плоды, продукцию, доходы (абз. 2 п. 1 ст. 218 ГК РФ);

3) обращение в собственность общедоступных вещей (ст. 221 ГК РФ);

4) приобретение права собственности на бесхозяйные вещи, в том числе приобретение права собственности на находку (ст. 227–229 ГК РФ) и безнадзорных животных (ст. 230–232 ГК РФ); приобретение права собственности на клад (ст. 233 ГК РФ);

5) приобретательная давность (ст. 234 ГК РФ).

Согласно пункту 1 ст. 218 ГК РФ *право собственности на новую вещь*, изготовленную или созданную лицом для себя с соблюдением закона и иных правовых актов, приобретается этим лицом. Право собственности на движимые вещи возникает с момента их изготовления, на недвижимые — с момента государственной регистрации права собственности.

В тех случаях, когда лицо изготовило вещь для себя с нарушением требований закона, прав и интересов других лиц, вопрос о возможности приобретения права собственности решается на основании специальных норм (например, изготовление вещи из чужих материалов, возведение постройки на чужом земельном участке).

Спецификация (ст. 220 ГК РФ). Если вещь изготовлена лицом путем переработки не принадлежащих ему материалов, право собственности приобретается *собственником материалов*, если иное не предусмотрено договором. Право собственности может быть приобретено *спецификатором* при наличии следующих трех условий: 1) стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов; 2) лицо действует добросовестно, т. е. не знает и не может знать о том, что использует чужой материал (например, покупатель не знает о том, что приобретаемые материалы принадлежат не продавцу, а третьему лицу); 3) оно осуществило переработку для себя. В целях недопущения неосновательного обогащения лица, получившего изготовленную таким образом вещь, законодатель предусматривает *проведение расчетов*: в первом случае собственник материалов обязан возместить стоимость переработки осуществившему ее лицу, во втором случае — спецификатор обязан возместить собственнику материалов их стоимость. Если же собственник материалов утратил их в результате недобросовестных действий лица, осуществившего переработку, то он вправе требовать передачи новой вещи в его собственность и возмещения причиненных ему убытков.

Самовольная постройка (ст. 222 ГК РФ). Самовольной постройкой является жилой дом, другое строение, сооружение, возведенное с нарушением требований законодательства: на земельном участке, не отведенном для этих целей в порядке, установленном законом и иными правовыми актами, без получения на это необходимых разрешений либо с существенным нарушением градостроительных и строительных норм и правил.

По общему правилу лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее право собственности, а сама самовольная постройка подлежит сносу либо лицом, осуществившим ее, либо за его счет. В порядке исключения возможно признание права собственности на самовольную постройку в судебном по-

рядке или в ином порядке, установленном законом¹. Право собственности на самовольную постройку может быть признано за лицом, в собственности, пожизненном наследуемом владении, постоянном (бессрочном) пользовании которого находится земельный участок, где осуществлена постройка. Однако право собственности на самовольную постройку не может быть признано за указанным лицом, если сохранение постройки нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц либо создает угрозу жизни и здоровью граждан (например, постройка возведена с существенным нарушением градостроительных и строительных норм и правил).

Право собственности на плоды, продукцию, доходы, полученные в результате использования имущества, по общему правилу приобретает собственником или другим лицом, использующим имущество на законном основании (например, по договору аренды).

Обращение в собственность общедоступных вещей (ст. 221 ГК РФ). В случаях, когда в соответствии с законом, общим решением, данным собственником, или в соответствии с местным обычаем на определенной территории *допускаются* сбор ягод, лов рыбы, сбор или добыча других общедоступных вещей и животных, право собственности на соответствующие вещи приобретает лицо, осуществившее их сбор или добычу. Например, добыча (вылов) редких и находящихся под угрозой исчезновения видов водных биоресурсов допускается в исключительных случаях на основании разрешений на добычу (вылов) водных биоресурсов (ч. 2 ст. 27 Федерального закона от 20 декабря 2004 г. № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов»), поэтому лицо, выловившее такие водные биоресурсы без разрешения, не приобретает на них права собственности.

Приобретение права собственности на бесхозяйные вещи. Согласно пункту 1 ст. 225 ГК РФ *бесхозяйной* является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался. По общему правилу право собственности на бесхозяйные

¹ См. Федеральный закон от 30 июня 2006 г. № 93-ФЗ «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации по вопросу оформления в упрощенном порядке прав граждан на отдельные объекты недвижимого имущества».

движимые вещи может быть приобретено в силу приобретательной давности. Однако статьи 226–233 ГК РФ устанавливают специальные правила приобретения права собственности на бесхозные вещи, которые подлежат приоритетному применению.

В пункте 3 ст. 225 ГК РФ предусмотрена возможность для приобретения права муниципальной собственности (государственной собственности городов федерального значения) на бесхозные недвижимые вещи, для этого орган местного самоуправления (орган государственной власти) должен поставить бесхозную недвижимость на учет в соответствующий орган, осуществляющий государственную регистрацию права на недвижимое имущество (по месту нахождения). По истечении года со дня постановки бесхозной недвижимой вещи на учет уполномоченный орган может обратиться в суд с требованием о признании права муниципальной собственности (государственной собственности города федерального значения) на эту вещь.

Приобретение права собственности на находку (ст. 227–229 ГК РФ) *и безнадзорных животных* (ст. 230–232 ГК РФ). Правила о находке применяются в тех случаях, когда вещь выбыла из владения собственника или иного законного владельца *помимо их воли в результате потери*. Право собственности на находку приобретает лицо, нашедшее вещь, при соблюдении им следующих условий. Если известно лицо, потерявшее вещь, или ее собственник, то нашедший потерянную вещь обязан немедленно уведомить об этом управомоченное лицо и возвратить ее. В этом случае он не может приобрести права собственности, но вправе требовать вознаграждения. Если вещь найдена в помещении или на транспорте, она должна быть сдана лицу, представляющему владельца этого помещения или средства транспорта. В этом случае права и обязанности лица, нашедшего вещь, приобретает лицо, которому сдана находка. Если же управомоченное лицо неизвестно либо неизвестно его местонахождение, то нашедший вещь обязан заявить о находке в милицию или орган местного самоуправления. Правовое значение подачи заявления состоит в том, что, во-первых, с этого момента начинает течь шестимесячный срок, необходимый для приобретения права собственности нашедшим вещь; во-вторых, если заявление не было подано, нашедший вещь не может претендовать на вознаграждение. Вещь может быть ис-

требуется в порядке *виндикации*. Если по истечении 6 месяцев с момента заявления о находке в милицию или в орган местного самоуправления лицо, уполномоченное получить найденную вещь, не будет обнаружено, нашедший вещь *приобретает право собственности* на нее.

В случае возврата вещи лицу, уполномоченному на ее получение, нашедший вещь может претендовать на возмещение ему необходимых расходов, связанных с хранением, сдачей или реализацией вещи, затрат на обнаружение лица, уполномоченного получить вещь (объявления в газете и т. д.). Он также может требовать выплаты вознаграждения за находку в размере *до 20%* стоимости вещи. Если найденная вещь представляет ценность только для лица, уполномоченного на ее получение (например, документы), размер вознаграждения определяется по соглашению с этим лицом. Однако если нашедший вещь не заявил о находке или пытался ее утаить, то он не вправе требовать вознаграждения.

Согласно статье 137 ГК РФ к животным применяются общие правила об имуществе постольку, поскольку законом или иными правовыми актами не установлено иное. В статьях 230–232 ГК РФ установлены специальные правила, учитывающие особенности животных, которые являются одушевленными вещами и требуют особого отношения к ним и необходимого ухода.

Правила, регулирующие приобретение права собственности на безнадзорный или пригульный скот или других безнадзорных домашних животных лицом, задержавшим их, сходны с правилами о находке. По истечении шестимесячного срока право собственности приобретает то лицо, у которого животные находились на содержании и в пользовании. Однако прежний собственник вправе потребовать их возврата при сохранении привязанности к прежнему собственнику со стороны этих животных или в случае жестокого либо иного ненадлежащего обращения с ними нового собственника.

Приобретение права собственности на клад (ст. 233 ГК РФ). Согласно статье 233 ГК РФ **клад** — это имущество, которое отвечает ряду признаков: во-первых, это деньги или ценные предметы; во-вторых, эти ценности зарыты в земле или сокрыты иным способом (замурованы в стены, перекрытия зданий и т. д.); в-третьих, собственник этих вещей не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право (например, если лицо скрывает

ценности, добытые незаконным путем, которые обнаруживаются следователем во время обыска, то в этом случае нормы о кладе не применяются).

Право собственности на клад возникает у лица, которому принадлежит имущество (земельный участок, строение и т. п.), где клад был сокрыт. Если клад обнаружен другим лицом, производившим раскопки или поиск ценностей *с согласия* на это собственника имущества, где клад был сокрыт, то они приобретают право собственности на клад *в равных долях*, если соглашением между ними не установлено иное. Если раскопки или поиск ценностей проводились *без согласия* на это собственника, то клад подлежит передаче собственнику земельного участка или иного имущества, где был обнаружен клад. Если клад не был передан, то он может быть истребован собственником в судебном порядке.

Если обнаруженный клад содержит вещи, относящиеся *к памятникам истории или культуры*, они подлежат передаче *в государственную собственность*. При этом собственник земельного участка или иного имущества, где клад был сокрыт, и лицо, обнаружившее клад, с согласия собственника имеют право на получение вместе вознаграждения в размере *50%* стоимости клада. Вознаграждение распределяется между этими лицами в равных долях (т. е. по *25%* каждому), если соглашением между ними не установлено иное. Эти правила не распространяются на лиц, в круг трудовых или служебных обязанностей которых входит проведение раскопок и поиска, направленных на обнаружение клада (например, археологов).

Приобретательная давность (ст. 234 ГК РФ). Институт приобретательной давности введен в российское право относительно недавно Законом РСФСР от 24 декабря 1990 г. «О собственности в РСФСР» (с введением части первой ГК РФ указанный закон утратил силу). В силу приобретательной давности право собственности может быть приобретено как на бесхозяйное имущество, так и на имущество, принадлежащее на праве собственности другому лицу¹.

¹ См. п. 17 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 25 февраля 1998 г. № 8 «О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав».

Приобретение права собственности по давности владения имуществом возможно при наличии следующих условий: 1) владение вещью должно быть *беститульным*, т. е. без соответствующего правового основания. Если владение осуществляется на основании какого-либо договора (аренды, ссуды, хранения) или ограниченного вещного права, то правила о приобретательной давности не применяются; 2) владение должно быть *добросовестным*. Для приобретательной давности не учитывается владение в результате целенаправленного завладения имуществом помимо воли собственника или иного законного владельца; 3) владение должно быть *открытым*, т. е. очевидным для всех третьих лиц. При этом субъект владеет имуществом как своим собственным; 4) владение должно быть *непрерывным* в течение срока приобретательной давности: 15 лет — для недвижимого имущества, 5 лет — для движимого имущества. В этот срок засчитывается также время, в течение которого имуществом добросовестно и открыто владел правопреемник лица, приобретающего право собственности по давности владения (например, лицо владеет недвижимым имуществом в течение 7 лет, затем оно умирает, его наследник через 8 лет может приобрести право собственности в порядке приобретательной давности). Для случаев, когда у добросовестного владельца имущество могло быть истребовано собственником или другим законным владельцем по виндикационному иску, течение срока приобретательной давности начинается не ранее истечения срока исковой давности по соответствующим требованиям¹.

При соблюдении всех указанных условий владелец приобретает право собственности. Право собственности на недвижимое и иное имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает с момента такой регистрации. Государственная регистрация права собственности осуществляется на основании судебного решения об установлении факта владения и пользования недвижимым имуществом как своим собственным, выносимого в порядке особого производства (гл. 27 АПК РФ и гл. 28 ГПК РФ)

¹ См. п. 5 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 28 апреля 1997 г. № 13 «Обзор практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав».

или решения о признании права собственности на недвижимое имущество в силу приобретательной давности, если это право кем-то оспаривается.

Согласно пункту 2 ст. 234 ГК РФ до приобретения права собственности на имущество лицо, владеющее имуществом как своим собственным, имеет право на защиту своего владения против всех неуправомоченных лиц (не являющихся собственниками имущества, а также не имеющих прав на владение им в силу иного предусмотренного законом или договором основания), т. е. наравне с законными владельцами.

Производные способы приобретения права собственности — это всегда основания возникновения права собственности с одновременным прекращением этого права у другого лица (переход права собственности), влекущие правопреемство. Наиболее характерные производные способы перечислены в пунктах 2 и 4 ст. 218 ГК РФ: 1) приобретение права собственности на основании договора или иной сделки об отчуждении вещи; 2) приобретение права собственности в порядке наследования; 3) приобретение права собственности в порядке правопреемства при реорганизации юридического лица; 4) внесение членом потребительского кооператива паевого взноса за квартиру или иное помещение (п. 4 ст. 218 ГК РФ).

По общему правилу право собственности на вещь возникает у приобретателя по договору с момента передачи ему этой вещи, если иное не предусмотрено законом или договором. Причем *передачей вещи* признается не только вручение вещи приобретателю, но и сдача перевозчику для отправки приобретателю или сдача в организацию связи для пересылки приобретателю вещей, отчужденных без обязательства доставки, а также передача коносамента или иного товарораспорядительного документа на нее (ст. 224 ГК РФ). Если же к моменту заключения договора об отчуждении вещи она уже находится во владении приобретателя (например, лицо, арендовавшее какое-либо имущество, затем приобретает его в собственность), то вещь признается переданной ему с момента заключения договора. В случаях, когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации, право собственности возникает с момента такой регистрации (если иное не установлено законом).

Член жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива, а также другие лица, имеющие право на паенакопления, полностью внесшие свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное этим лицам кооперативом, приобретают право собственности на указанное имущество. В данном случае право собственности возникает с момента полной выплаты паевого взноса независимо от того, зарегистрировано это право или нет.

§ 3. Основания прекращения права собственности

Исходя из принципа неприкосновенности собственности, закрепленного в Конституции России и статье 1 ГК РФ, право собственности по общему правилу прекращается по воле самого собственника. Принудительное изъятие у собственника имущества не допускается, кроме случаев, предусмотренных законом. Регламентации таких случаев в основном и посвящена глава 15 ГК РФ.

По воле собственника право собственности прекращается, во-первых, вследствие *отчуждения* вещи другому лицу по гражданско-правовой сделке (договоров купли-продажи, дарения, мены и т. д.).

Для государственной и муниципальной собственности предусмотрено специальное основание ее прекращения — *приватизация*, которая осуществляется по решению собственника на основе и в порядке, предусмотренных специальными нормативными актами о приватизации¹ (ст. 217, абз. 2 п. 2 ст. 235 ГК РФ).

Во-вторых, вследствие *отказа от права* собственности. Согласно статье 236 ГК РФ такой отказ может быть осуществлен путем объявления об отказе от права собственности либо совершения других действий, определенно свидетельствующих о его устранении от владения, пользования и распоряжения имуществом без намерения сохранить какие-либо права на это имущество (например, выброс вещи). Однако отказ от права собственности *не влечет его*

¹ См. Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» и Закон Российской Федерации от 4 июля 1991 г. № 1541-1 «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» (действует до 1 марта 2010 г.).

автоматического прекращения; до приобретения права собственности на имущество другим лицом отказавшийся от права собственности сохраняет права и обязанности собственника на это имущество. Это означает, что, с одной стороны, он может вернуть вещь в свое хозяйство и, с другой стороны, он несет ответственность в случае причинения вреда вещью, обладающей какими-либо вредоносными свойствами.

В-третьих, в результате *уничтожения* собственником вещи, если это не противоречит закону. Однако вещь может прекратить свое существование и *помимо воли собственника*: в результате ее случайной гибели, за которую, как правило, никто не отвечает и риск убытков несет собственник (например, гибель животного вследствие болезни); в результате противоправных действий третьих лиц, которые обязаны возместить причиненный собственнику вред.

Перечень случаев принудительного изъятия у собственника имущества предусмотрен в пункте 2 ст. 235 ГК РФ. Этот перечень является *исчерпывающим*, ГК РФ не предусматривает возможности его расширения другим федеральным законом. По общему правилу принудительное изъятие имущества осуществляется с обязательным предоставлением собственнику равноценного возмещения. Однако в ряде случаев допускается безвозмездное изъятие имущества, что обусловлено виновным поведением самого собственника.

Основания для принудительного изъятия имущества *на возмездных началах* можно разделить на несколько групп.

1. Прекращение права собственности обусловлено необходимостью обеспечения публичных интересов. Данная группа объединяет несколько оснований прекращения права собственности.

Отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу (ст. 238 ГК РФ). В ряде случаев по основаниям, допускаемым законом, в собственности лица может оказаться имущество, которое *в силу закона не может ему принадлежать* (например, в соответствии с ст. 3 Федерального закона от 24 июля 2002 г. № 101-ФЗ «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения» земельные участки сельскохозяйственного назначения не могут принадлежать на праве собственности иностранным гражданам и лицам без гражданства) либо *на приобре-*

тение которого необходимо особое разрешение (например, оружие и другое имущество, ограниченное в обороте). Такая ситуация может возникнуть, например, при переходе имущества в порядке наследования или реорганизации юридического лица. В этом случае собственник обязан произвести отчуждение указанного имущества в течение года с момента возникновения права собственности на него, если законом не установлен иной срок, либо получить соответствующее разрешение на приобретение такого имущества.

Если же имущество не будет отчуждено собственником в установленные сроки, то согласно пункту 2 ст. 238 ГК РФ соответствующий компетентный орган должен обратиться в суд, который в зависимости от характера и назначения имущества выносит решение либо о его принудительной продаже и передаче бывшему собственнику вырученной суммы за вычетом затрат на отчуждение имущества, либо о передаче в государственную или муниципальную собственность и возмещении бывшему собственнику определенной в решении стоимости имущества.

Реквизиция — это возмездное изъятие имущества *в интересах общества* при обстоятельствах, носящих *чрезвычайный характер* (стихийных бедствиях, авариях, эпидемиях, эпизоотиях и т. п.) (ст. 242 ГК РФ). Порядок и условия реквизиции должны устанавливаться специальным законом. Особенностью реквизиции является то, что она допускается *по решению государственных органов*, что обусловлено чрезвычайностью сложившейся ситуации. Гарантией прав собственников является возможность оспорить в суде оценку стоимости реквизированного имущества, данную государственным органом, а также требовать возврата сохранившегося имущества при прекращении действия обстоятельств, в связи с которыми произведена реквизиция.

Национализация — это обращение в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, она может производиться на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков (абз. 3 п. 2 ст. 235 ГК РФ).

Выкуп земельного участка для государственных или муниципальных нужд (ст. 279–282 ГК РФ). Изъятие земельного участка осуществляется на основании решения государственного органа исполнительной власти соответствующего уровня (федерального

или субъекта РФ), которое подлежит регистрации в органе, осуществляющем регистрацию прав на земельный участок. Орган, принявший решение об изъятии участка, должен в письменной форме уведомить собственника о предстоящем изъятии и о произведенной регистрации решения с указанием ее даты.

Принудительный выкуп участка может быть произведен по истечении года со дня получения собственником такого уведомления, ранее этого срока выкуп допускается *только с согласия собственника*. Выкупная цена земельного участка, сроки и другие условия выкупа определяются соглашением с собственником участка.

В соответствии со статьей 282 ГК РФ выкуп земельного участка осуществляется на основании решения суда в следующих двух случаях: если собственник не согласен с решением об изъятии у него земельного участка для государственных или муниципальных нужд либо если не достигнуто соглашение о выкупной цене или других условиях выкупа. Государственный орган, принявший такое решение, может предъявить иск о выкупе земельного участка в суд в течение двух лет с момента направления собственнику участка уведомления.

2. Прекращение права собственности обусловлено его ненадлежащим осуществлением собственником. Данная группа также включает в себя несколько оснований принудительного прекращения права собственности.

Прекращение права собственности на бесхозяйственно содержимое жилое помещение (ст. 293 ГК РФ). Жилое помещение может быть принудительно продано с публичных торгов по решению суда, принятому по иску органа местного самоуправления, с выплатой собственнику вырученных от продажи средств за вычетом расходов на исполнение судебного решения. Основанием для принудительного прекращения права собственности является нарушение собственником жилого помещения пределов осуществления своего права в виде использования жилого помещения не по назначению, бесхозяйственного обращения с жильем, допускающего его разрушение, либо систематического нарушения прав и интересов соседей. Обращение в суд с иском возможно *только после предупреждения* собственника органом местного самоуправления о необходимости устранить нарушения в случае

дальнейшего допущения собственником указанных нарушений либо неосуществления без уважительных причин необходимого ремонта помещения.

Выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей (ст. 240 ГК РФ) и *домашних животных* (ст. 241 ГК РФ). Принудительный выкуп культурных ценностей возможен при наличии следующих условий: 1) принадлежащие частному собственнику культурные ценности отнесены в соответствии с законом к особо ценным и охраняемым государством; 2) собственник бесхозяйственно содержит эти ценности, что грозит утратой ими своего значения. Заинтересованные лица (компетентные органы, учреждения культуры) обращаются в суд с иском об изъятии бесхозяйственно содержимых культурных ценностей. На основании решения суда они подлежат либо выкупу государством — в этом случае собственнику возмещается их стоимость в размере, установленном соглашением сторон, а в случае спора — судом, либо продаже с публичных торгов — собственнику передается вырученная от продажи сумма за вычетом расходов на проведение торгов.

Если собственник домашних животных обращается с ними в явном противоречии с установленными правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным, то согласно статье 241 ГК РФ любое заинтересованное лицо может обратиться в суд и выкупить этих животных по цене, определяемой соглашением сторон, а в случае спора — судом.

Изъятие земельного участка ввиду его ненадлежащего использования урегулировано статьями 284–286 ГК РФ и осуществляется с учетом положений Земельного кодекса РФ и Федерального закона «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения». Основаниями для такого изъятия являются, во-первых, *неиспользование* собственником участка, предназначенного для сельскохозяйственного производства либо жилищного или иного строительства, в течение 3 лет, если более длительный срок не установлен законом (ст. 284 ГК РФ); во-вторых, использование участка *с грубым нарушением* правил рационального использования земли, установленных земельным законодательством (в частности, не в соответствии с его целевым назначением и принадлежностью к той или иной категории земель или способами, которые приводят к существенному снижению плодородия сельскохозяйственных

земель либо значительному ухудшению экологической обстановки). Принудительное изъятие осуществляется при условии неустранения фактов ненадлежащего использования земельного участка после наложения административного взыскания в виде штрафа и вынесения предупреждения о допущенных земельных правонарушениях.

Порядок изъятия участка ввиду его ненадлежащего использования зависит *от наличия согласия собственника* с решением компетентного органа об изъятии. Если собственник в письменной форме заявил о своем согласии исполнить это решение, то участок подлежит продаже с публичных торгов. При отсутствии согласия собственника орган, принявший решение об изъятии участка, может предъявить требование о продаже участка в суд (ст. 286 ГК РФ).

Случаи *безвозмездного изъятия* имущества в виде конфискации имущества вызваны совершением собственником правонарушения. *Конфискация*— это безвозмездное изъятие имущества у собственника, которое является санкцией за совершение преступления или административного правонарушения (ст. 243 ГК РФ). В настоящее время конфискация возможна только на основании решения суда.

Обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника (ст. 237 ГК РФ) также представляет собой изъятие имущества без предоставления равноценного возмещения. При этом право собственности на имущество, на которое обращается взыскание, прекращается у собственника не с момента изъятия, а лишь после возникновения права собственности на изъятое имущество у его приобретателя.

Изъятие из оборота и уничтожение без предоставления какой-либо компенсации контрафактных материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, а также оборудования, прочих устройств и материалов, главным образом используемых или предназначенных для совершения нарушения исключительных прав, осуществляется на основании решения суда (п. 4, 5 ст. 1252 ГК РФ). Например, диски, на которых воспроизведены фильмы с нарушением исключительных авторских прав, подлежат изъятию и уничтожению.

§ 4. Особенности права общей собственности

Общая собственность оформляет принадлежность вещи одновременно нескольким лицам. Она характеризуется *множественностью субъектов*, которые называются участниками общей собственности, или *сособственниками*, и *единством объекта*, т. е. два или более лица имеют право собственности на одну и ту же вещь или совокупность вещей. В качестве сособственников могут выступать различные субъекты гражданского права: граждане, юридические лица, публичные образования в любых сочетаниях¹.

Общая собственность может возникнуть на любую индивидуально-определенную вещь. *Основанием* для этого является поступление в собственность двух или нескольких лиц имущества, которое не может быть разделено без изменения его назначения (неделимые вещи) либо не подлежит разделу в силу закона. Это возможно, например, в результате совместного создания (строительства) или приобретения вещи по договору приватизации, наследования. Объектом общей собственности может быть и совокупность вещей (например, при наследовании по закону либо по завещанию, в котором не указано конкретное имущество, наследуемое каждым из наследников; вследствие состояния в браке, образования крестьянского (фермерского) хозяйства).

Субъектам общей собственности принадлежат правомочия владения, пользования и распоряжения имуществом, однако каждый из них может осуществлять эти правомочия только с учетом прав и интересов других сособственников. Таким образом, при общей собственности возникают не только отношения собственников с третьими лицами (*внешние отношения*), но и отношения сособственников между собой (*внутренние отношения*). Это составляет основную особенность общей собственности, которая обуславливает необходимость специального ее регулирования,

¹ Раньше в соответствии со статьей 123 ГК РСФСР общая собственность граждан, а также государства и организаций не допускалась, а в случае возникновения (например, при наследовании) подлежала прекращению (путем раздела, выкупа доли одной из сторон, продажи с распределением суммы).

направленного на согласование воли и интересов сособственников при осуществлении ими правомочий владения, пользования и распоряжения общим имуществом.

Право общей собственности различают *в объективном смысле* как совокупность правовых норм, регулирующих отношения принадлежности одного и того же имущества одновременно двум или нескольким лицам (в ГК РФ общей собственности посвящена глава 16 ГК РФ) и *в субъективном смысле* как юридически обеспеченную возможность двух или более лиц *сообща* владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им имуществом.

Согласно пункту 2 ст. 244 ГК РФ общая собственность может быть *долевой*, т. е. с определением доли в праве собственности каждого из собственников, либо *совместной* (бездолевой), т. е. без определения таких долей. Доля в праве совместной собственности лишь предполагается, но заранее не определена, она устанавливается при разделе имущества между сособственниками или выделе доли одного из них. Общая собственность на имущество, как правило, является долевой, если иное не предусмотрено законом. Долевая собственность может возникнуть в силу любых оснований, допускаемых законом. Кроме того, режим совместной собственности может быть изменен на режим долевой собственности по соглашению сособственников либо по решению суда, если такое соглашение не достигнуто. Совместная собственность может возникнуть только в случаях, прямо предусмотренных законом. Субъекты своим соглашением не могут предусмотреть возникновение между ними совместной собственности так же, как и изменить долевую собственность на совместную.

Доли в праве **общей долевой собственности** определяются в виде дроби или процентов ($\frac{1}{2}$, 30% и т. д.). Размер доли, как правило, устанавливается соглашением сторон либо определяется на основании закона (например, в случае наследования по закону). Если размер доли не может быть определен на основании закона или соглашения сособственников, их доли считаются равными.

Размер доли имеет значение при распределении плодов, продукции и доходов от использования общего имущества между участниками долевой собственности, а также бремени содержа-

ния этого имущества. Каждый из собственников участвует в доходах от использования имущества и расходах на его содержание, уплату налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу *соразмерно своей доле* (ст. 248, 249 ГК РФ).

Владение, пользование и распоряжение имуществом должно осуществляться по взаимному согласию всех собственников. Участник долевой собственности имеет право на предоставление в его владение и пользование части общего имущества, соразмерной его доле, а при невозможности этого вправе требовать от других участников, владеющих и пользующихся имуществом, приходящимся на его долю, соответствующей компенсации. Если у собственников возникают разногласия по поводу порядка владения и пользования имуществом, то этот порядок может быть определен судом.

При осуществлении правомочия распоряжения необходимо различать:

1) *распоряжение имуществом*, находящимся в долевой собственности, которое осуществляется по соглашению всех ее участников. Если кто-либо из участников долевой собственности (пусть даже обладатель самой маленькой доли) возражает против этого, то распоряжение вещью не допускается и спор не может быть передан на рассмотрение суда;

2) *распоряжение долей в праве собственности*. Согласно пункту 2 ст. 246 ГК РФ участник долевой собственности вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать, отдать в залог свою долю либо распорядиться ею иным образом без согласия остальных участников общей собственности. Он может произвести отчуждение доли как в пользу других собственников, так и в пользу третьих лиц. В данном случае происходит *изменение субъектного состава* права общей собственности, место отчуждателя доли занимает ее приобретатель. Поскольку это затрагивает интересы других собственников, при *возмездном* отчуждении доли постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют *преимущественное право покупки* продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме случая продажи с публичных торгов (ст. 250 ГК РФ).

В целях обеспечения права преимущественной покупки предусмотрена обязанность продавца доли известить *в письменной*

форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий, на которых он продает ее, а также об изменении первоначальных условий продажи своей доли постороннему лицу. Если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не дадут ответа в течение месяца — в случае продажи доли в праве собственности на недвижимое имущество, либо 10 дней — в отношении движимого имущества, продавец вправе продать свою долю любому лицу по цене и на условиях, указанных в извещении. В случае продажи доли без уведомления других собственников либо на условиях, отличающихся от указанных в извещении, любой другой участник долевой собственности имеет право в течение 3 месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя.

Участники общей собственности по соглашению между ними могут произвести *раздел имущества*, который ведет к прекращению права общей собственности и возникновению собственности каждого из участников на обособленное имущество. Независимо от согласия других собственников каждый участник долевой собственности вправе в любое время потребовать *выдела своей доли* из общего имущества. При *наличии возможности* выдела доли в натуре ему передается часть имущества, соответствующая его доле. Если выдел доли технически возможен с отступлением от размера долей каждого собственника, это допускается при условии, что несоразмерность имущества, выделяемого в натуре, доле участника в праве собственности устраняется выплатой соответствующей денежной суммы или иной компенсацией (такая выплата осуществляется либо выделяющимся участником общей собственности, если выделенное ему имущество превышает его долю, либо остальными участниками, если у них осталась часть доли, принадлежащей выделяющемуся собственнику). С согласия участника долевой собственности вместо выдела его доли в натуре остальные собственники могут выплатить ему компенсацию. Если выдел доли в натуре не допускается законом или *невозможен* без несоразмерного ущерба общему имуществу, выделяющийся собственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности.

Право совместной собственности — это разновидность права общей собственности, при которой отсутствует определение долей сособственников. Владение и пользование имуществом осуществляется участниками совместной собственности сообща, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

Согласно пункту 2 ст. 253 ГК РФ распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников. Совершать сделки по распоряжению общим имуществом может *каждый* из участников совместной собственности, если иное не вытекает из соглашения всех участников. Причем при совершении сделки одним из участников совместной собственности *предполагается, что он уполномочен на ее совершение и действует с согласия других сособственников*. В соответствии с пунктом 3 ст. 253 ГК РФ сделка, связанная с распоряжением общим имуществом, может быть признана недействительной по требованию остальных участников по мотивам отсутствия у участника, совершившего сделку, необходимых полномочий *только в случае, если доказано*, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об этом. Эти правила применяются постольку, поскольку специальными нормами для отдельных видов совместной собственности не предусмотрено иное.

Раздел общего имущества между участниками совместной собственности, а также выдел доли одного из них могут быть осуществлены после предварительного определения доли каждого из участников в праве на общее имущество (п. 1 ст. 254 ГК РФ).

При этом доли предполагаются равными, если иное не предусмотрено законом или соглашением участников. Основания и порядок раздела общего имущества и выдела из него доли определяются по правилам, установленным для долевой собственности в статье 252 ГК РФ, поскольку специальными нормами для отдельных видов совместной собственности не предусмотрено иное.

Совместная собственность может возникнуть только в случаях, установленных законом. В ГК РФ предусмотрены два вида совместной собственности — общая собственность супругов (ст. 257) и общая собственность крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 258).

§ 5. Защита права собственности

Отношения собственности в Российской Федерации охраняются нормами административного, уголовного, гражданского и других отраслей права. Защита нарушенного права собственности осуществляется прежде всего с помощью средств, предусмотренных гражданским правом. Права всех собственников независимо от формы собственности защищаются равным образом (п. 4 ст. 212 ГК РФ). К гражданско-правовым способам защиты права собственности обычно относят два вида исков: вещно-правовые и обязательственно-правовые.

Вещно-правовыми являются иски, которые направлены непосредственно на защиту права собственности как абсолютного субъективного права, входящих в его содержание правомочий при отсутствии договорных или иных обязательственных отношений между собственником и нарушителем. Это абсолютные иски, они предъявляются к любым третьим лицам, нарушившим право собственника.

К вещно-правовым искам относятся: иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения — виндикационный иск (ст. 301 ГК РФ); иск об устранении нарушений права собственности, не соединенных с лишением владения, — негаторный иск (ст. 304 ГК РФ); иск о признании права собственности.

Обязательно-правовые иски — это такие иски, которые направлены на исполнение должником обязательства перед собственником и защищают право собственности косвенным образом. Эти иски носят относительный характер, они предъявляются к должнику, состоящему с собственником в обязательственном правоотношении. К обязательно-правовым искам относятся: иск о возврате имущества, переданного по договору (например, истребование имущества от арендатора, хранителя); иск о возмещении вреда, причиненного вещи; иски о возврате неосновательно приобретенного или сбереженного имущества.

Виндикационный иск исторически рассматривается как иск невладеющего собственника к владеющему не собственнику об истребовании из его незаконного владения вещи в натуре. По действующему законодательству виндикационный иск может быть предъявлен не только собственником, но и законным владельцем

вещи. Виндикационный иск подлежит удовлетворению при наличии следующих условий:

1) *истцом* может быть *невладеющий собственник или законный владелец*, при этом истец должен доказать свои права на спорную вещь;

2) *предметом виндикации* могут быть *лишь индивидуально-определенные вещи, сохранившиеся в натуре*. Виндикационный иск направлен на отобрание, изъятие именно той вещи, которая принадлежит истцу. Предметом виндикации могут быть и вещи, обычно определяемые родовыми признаками, если они каким-либо способом индивидуализированы, обособлены от других вещей того же рода (например, мешок картофеля). Если истец требует предоставления не той же самой вещи, а аналогичных вещей, определенных родовыми признаками, то такой иск не может быть квалифицирован как виндикационный.

Предмет виндикации *незаменим*. В случае гибели вещи прекращается право собственности на нее, вследствие чего отсутствует основание для виндикации. В таких случаях имущественные интересы собственника могут быть удовлетворены с помощью обязательств из причинения вреда (ст. 1064 ГК РФ), неосновательного обогащения (ст. 1102 ГК РФ). Аналогичные последствия наступают и при существенной переработке вещи;

3) виндикационный иск предъявляется *лицу, у которого имущество фактически находится в незаконном владении*. Иск об истребовании имущества, предъявленный к лицу, в незаконном владении которого это имущество находилось, но у которого оно к моменту рассмотрения дела в суде отсутствует, не может быть удовлетворен (см. п. 22 постановления Пленума ВАС РФ от 25 февраля 1998 г. № 8 «О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав»);

4) ответчиком может быть *лишь незаконный владелец*, т. е. лицо, владение которого не опирается на правовое основание (например, лицо, похитившее вещь). Незаконным владельцем является и тот, кто приобрел вещь у лица, не имевшего права распоряжаться ею. Если собственник передал вещь во временное владение другому лицу на основании договора (аренды, хранения, комиссии и т. д.), то истребование вещи по прекращении договорных

отношений должно осуществляться не на основании статьи 301 ГК РФ, а на основании тех норм, которые регулируют соответствующий договор (например, по договору аренды — на основании ст. 622 ГК РФ);

5) вещь не может быть истребована у добросовестного возмездного приобретателя, если вещь выбыла из владения собственника или законного владельца по их воле (например, арендатор имущества продает его третьему лицу). *Добросовестным* признается приобретатель, который не знал и не мог знать, что лицо, у которого он приобрел имущество, не имело права его отчуждать (п. 1 ст. 301 ГК РФ¹). В данном случае интересы добросовестного приобретателя подлежат приоритетной защите перед интересами собственника, поскольку сам собственник допустил неосмотрительность в выборе контрагента и может предъявить к нему иск о взыскании убытков.

В соответствии с пунктом 2 ст. 223 ГК РФ добросовестный приобретатель недвижимого имущества становится его собственником с момента государственной регистрации права собственности, несмотря на отсутствие у отчуждателя необходимого объема правомочий, за исключением случаев, когда собственник вправе истребовать такое имущество от добросовестного приобретателя.

У добросовестного лица, которое приобрело вещь по возмездным основаниям (купля-продажа, мена), имущество может быть виндигировано только в том случае, если оно было утеряно собственником или лицом, которому имущество было передано во владение, либо похищено у кого-либо из них, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли, т. е. при отсутствии добровольного волеизъявления указанных лиц на выбытие имущества из их владения.

¹ Добросовестность приобретателя учитывается и при применении последствий недействительности сделки, предусмотренных статьями 167 ГК РФ. В удовлетворении такого требования должно быть отказано, если покупатель отвечает признакам добросовестного приобретателя, у которого имущество не может быть виндигировано. См. постановление Конституционного Суда Российской Федерации (КС РФ) от 21 апреля 2003 г. № 6-П по делу о проверке конституционности положений пунктов 1 и 2 статьи 167 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан О. М. Мариничевой, А. В. Немировской, З. А. Скляновой, Р. М. Скляновой и В. М. Ширяева, а также пункт 25 постановления Пленума ВАС РФ от 25 февраля 1998 г. № 8.

Если имущество приобретено безвозмездно, то оно может быть истребовано у любого приобретателя, как недобросовестного, так и добросовестного, поскольку приобретатель имущества вследствие виндикации ничего не теряет. У недобросовестного приобретателя имущество может быть истребовано во всех случаях, поскольку он виновен в нарушении субъективного права истца. *Недобросовестным* приобретателем признается тот, кто знал или должен был знать о неправомерности приобретения им вещи, о том, что его контрагент не уполномочен на отчуждение вещи. Признание приобретателя недобросовестным осуществляется судом исходя из обстановки совершения сделки, условий, на которых она заключена, личности приобретателя. В указанных случаях закон защищает интересы собственника преимущественно перед интересами добросовестного приобретателя, поскольку собственнику неизвестен непосредственный нарушитель его прав. Приобретателю же известно лицо, у которого он купил вещь, и он может взыскать с него убытки.

Вещь виндицируется при наличии одного из нижеследующих условий	Вещь не подлежит виндикации при наличии всех трех нижеследующих условий в совокупности
Недобросовестность приобретателя	Добросовестность приобретателя
Вещь приобретена безвозмездно	Вещь приобретена возмездно
Вещь выбыла из владения собственника или законного владельца помимо их воли	Вещь выбыла из владения собственника или законного владельца по их воле

В отношении денег и ценных бумаг на предъявителя установлено специальное правило (п. 3 ст. 302 ГК РФ): они не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя независимо от способа их выбытия из владения собственника или законного владельца (по воле или помимо воли); характера их приобретения (возмездно или безвозмездно). У недобросовестного приобретателя деньги и ценные бумаги подлежат виндикации.

Согласно статье 303 ГК РФ при истребовании имущества по виндикационному иску собственник вправе потребовать возврата или возмещения всех доходов, которые ответчик извлек или должен был извлечь, а ответчик вправе требовать от собственника

возмещения произведенных им необходимых затрат на имущество (например, затраты на ремонт, содержание имущества). Доходы и расходы рассчитываются при виндикации вещи у недобросовестного приобретателя — с момента завладения вещью, у добросовестного приобретателя — с момента, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности владения или получил повестку в суд по иску собственника о возврате имущества.

Негаторный иск — иск собственника об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения (ст. 304 ГК РФ). В отличие от виндикационного иска, негаторный иск предъявляет собственник, не лишенный владения. Негаторный иск направлен на устранение различных помех, которые препятствуют нормальному осуществлению правомочий пользования или распоряжения.

Условия удовлетворения негаторного иска:

1) негаторный иск предъявляется *собственником*. Кроме того, в соответствии со статьей 305 ГК РФ данный иск может быть предъявлен и лицом, хотя и не являющимся собственником, но владеющим имуществом на законном основании;

2) имущество, по поводу которого возник спор, находится *во владении* собственника, однако требуется устранение препятствий в осуществлении правомочий пользования или распоряжения;

3) действия ответчика носят *противоправный характер*. Если действия третьего лица правомерны, то собственник не вправе требовать их устранения. Для удовлетворения негаторного иска не требуется наличия вины лица, нарушающего право собственности, достаточно одного факта нарушения правомочий собственника противоправным действием;

4) негаторный иск предъявляется, если нарушение *продолжается к моменту предъявления иска*. Если нарушение прекращается, негаторный иск становится беспредметным. В этом случае можно предъявить иск о взыскании убытков, если они были причинены;

5) негаторный иск основан на правонарушении, носящем длящийся характер, поэтому к нему *не применяется исковая давность* (ст. 208 ГК РФ);

6) негаторный иск предъявляется при отсутствии договорных отношений с ответчиком.

Глава 10

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ

§ 1. Понятие и элементы обязательства

В отличие от права собственности, которое регулирует экономические отношения собственности в статике, *предметом регулирования обязательственного права* являются отношения собственности в динамике. Обязательства опосредствуют перемещение материальных благ, выступающих в форме товара, от одного субъекта к другому.

Обязательственные правоотношения тесно связаны с правоотношениями собственности, они взаимодействуют друг с другом. Возникновение обязательства чаще всего является следствием реализации собственником правомочия распоряжения, а исполнение обязательства в ряде случаев приводит к возникновению (переходу) права собственности (например, исполнение обязательства дарения влечет переход права собственности от дарителя к одаряемому). Однако правоотношение собственности и обязательственное правоотношение существенно отличаются друг от друга.

1. Правоотношения собственности оформляют *состояние принадлежности* материальных благ какому-либо лицу, которому противостоит неограниченный круг обязанных лиц, т. е. носят *абсолютный* характер. Обязательства опосредствуют *процесс перемещения* материальных благ от одного лица к другому и поэтому устанавливаются между строго определенными субъектами, они всегда *относительны*¹. Согласно пункту 3 ст. 308 ГК РФ обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц). Обязательство может создавать для третьих лиц лишь субъективные права (например, договоры в пользу третьего лица).

2. Если в правоотношении собственности поведение обязанных лиц носит *пассивный* характер, то в обязательственных правоотношениях обязанные лица должны совершить определенные

¹ О классификациях гражданских правоотношений см. § 3 главы 2.

активные положительные действия. В содержании обязательства может присутствовать обязанность воздержаться от совершения каких-либо действий, однако она лишь сопровождает, дополняет обязанность совершить активные действия (например, по договору на выполнение научно-исследовательских работ основная обязанность исполнителя состоит в проведении научных исследований; кроме того, он должен воздерживаться от разглашения сведений, касающихся предмета договора, хода его исполнения и полученных результатов).

3. В содержании правоотношения собственности на первый план выступает возможность совершения определенных действий самим собственником (право на собственные действия). В обязательстве же решающее значение имеет возможность управомоченного лица требовать совершения определенных действий обязанным лицом (право на чужие действия). Поэтому в обязательственных правоотношениях субъективное право называется правом требования, а обязанность — долгом; управомоченное лицо называется кредитором, а обязанное — должником.

Согласно пункту 1 ст. 307 ГК РФ в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п. либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.



Таким образом, **обязательство** — это относительное правоотношение, опосредующее перемещение материальных благ, в котором одно лицо (должник) по требованию другого лица (кредитора) обязано совершить в его пользу определенные действия, а также воздержаться от совершения других действий, нежелательных для кредитора.

Элементами обязательства, как и любого правоотношения, являются субъект, объект и содержание.

Субъектом обязательства может быть любой субъект гражданского права — физическое, юридическое лицо, публично-правовое образование.

При этом Российская Федерация, субъекты Федерации, муниципальные образования участвуют в обязательствах на рав-

ных началах с гражданами и юридическими лицами (п. 1 ст. 124 ГК РФ). Все эти лица могут выступать на стороне как кредитора, так и должника.

В некоторых обязательствах один из участников является только кредитором, а другой только должником (*односторонние обязательства*). Это характерно прежде всего для реальных договоров, в которых передача вещи относится к этапу его заключения (например, для договора займа), и для охранительных обязательств, в которых потерпевший выступает кредитором, а правонарушитель — должником (например, для обязательства вследствие причинения вреда).

В большинстве обязательственных правоотношений каждый из участников наделен и правами, и обязанностями, т. е. является и кредитором, и должником (*взаимные обязательства*). Это характерно для консенсуальных договоров (например, по договору аренды арендодатель обязан передать имущество арендатору и имеет право на получение арендной платы).

В качестве *объекта обязательства* признается определенное поведение обязанного лица. Если действия обязанного лица направлены на передачу какого-либо материального объекта, то этот объект рассматривается в качестве предмета обязательства (например, действия продавца по передаче вещи покупателю выступают в качестве объекта обязательства, а вещь является его предметом).

Содержание обязательства составляют права и обязанности сторон.

§ 2. Множественность лиц в обязательстве.

Перемена лиц в обязательстве

Множественность лиц в обязательстве. Согласно пункту 1 ст. 308 ГК РФ в обязательстве в качестве каждой из его сторон — кредитора или должника — могут участвовать одно или одновременно несколько лиц. В тех случаях, когда сторона обязательства представлена двумя и более лицами, говорят о множественности лиц в обязательстве. В зависимости от того, на какой из сторон обязательства множественность имеет место, различают активную, пассивную и смешанную множественность.

Активная множественность возникает, если на стороне кредитора участвуют несколько лиц при одном должнике, когда несколько участников гражданского правоотношения имеют право требовать от должника совершения действий, предусмотренных обязательством.

Пассивная множественность имеет место в случаях, когда одному кредитору противостоят на стороне должника два и более лица и кредитор вправе требовать исполнения обязательства от всех должников.

Смешанная множественность характеризуется тем, что и на стороне кредитора, и на стороне должника одновременно выступает несколько лиц. Одновременно имеют место и активная, и пассивная множественность, поэтому она называется смешанной.

В зависимости от объема прав и обязанностей, принадлежащих каждому из участников, выступающих на одной стороне, различают *долевые* и *солидарные* обязательства. Кроме того, законом, иным правовым актом или условиями обязательства наряду с основным должником может быть предусмотрено лицо, несущее субсидиарную ответственность (ст. 399 ГК РФ)¹.

Обязательство по общему правилу является *долевым* , если законом или договором не установлена солидарность обязанности или требования. В долевом обязательстве при активной множественности каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения лишь в определенной причитающейся ему доле, при пассивной множественности каждый из должников обязан исполнить обязательство лишь в определенной доле. Причем доли считаются равными, если из закона, иных правовых актов или условий обязательства не вытекает иное (ст. 321 ГК РФ).

В *солидарном* обязательстве при активной множественности любой из кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме (ст. 326 ГК РФ). При пассивной множественности любой из должников обязан по требованию кредитора предоставить исполнение в полном объеме (ст. 323 ГК РФ), причем кредитор может потребовать исполнения от всех должников совместно или от любого из них в отдельности, притом как полностью, так

¹ О субсидиарной ответственности см. § 3 главы 12.

и в части долга. Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не будет исполнено полностью.

После надлежащего исполнения обязательства в пользу одного кредитора или одним должником между солидарными кредиторами либо между солидарными должниками производятся расчеты. Кредитор, получивший исполнение от должника, обязан возместить причитающееся другим кредиторам (п. 4 ст. 326 ГК РФ). Должник, исполнивший солидарную обязанность, вправе предъявить регрессное требование к остальным должникам в определенных долях, за вычетом доли, падающей на него самого (п. 2 ст. 325 ГК РФ).

Перемена лиц в обязательстве. Поскольку большинство обязательственных отношений составляют имущественные отношения, не носящие личного характера, постольку допускается замена кредитора или должника другим лицом (перемена лиц в обязательстве), которая регулируется главой 24 ГК РФ. Перемена лиц в обязательстве влечет переход прав и обязанностей субъекта, выбывающего из обязательства, к лицу, его заменившему. *Замена кредитора* возможна на основании сделки или закона. Исключения составляют случаи, когда права неразрывно связаны с личностью кредитора (в частности, требования об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью). Кроме того, уступка требования может быть прямо запрещена законом или договором (например, согласно пункту 5 ст. 47 Федерального закона от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)», уступка прав по договору об ипотеке или обеспеченному ипотекой обязательству, права из которых удостоверены закладной, не допускается).

Случаи перехода прав кредитора *в силу закона* перечислены в статье 387 ГК РФ и других нормах права. В частности, права кредитора по обязательству переходят к другому лицу в результате универсального правопреемства в правах кредитора (при наследовании, реорганизации юридического лица); по решению суда о переводе прав кредитора на другое лицо, когда возможность такого перевода предусмотрена законом (например, согласно пункту 3 ст. 250 ГК РФ при продаже доли в праве собственности с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право в течение 3 месяцев требовать

в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя); вследствие исполнения обязательства должника его поручителем (ст. 365 ГК РФ) или залогодателем, не являющимся должником по этому обязательству; при суброгации страховщику прав кредитора к должнику, ответственному за наступление страхового случая (ст. 965 ГК РФ); в других случаях, предусмотренных законом.

В соответствии со статьей 384 ГК РФ право первоначально кредитора переходит к новому кредитору по общему правилу *в том объеме и на тех условиях*, которые существовали к моменту перехода прав. Переходит не только основное требование, но и другие связанные с ним права, в частности права, обеспечивающие исполнение обязательства (право залога, право на неустойку), а также право на неуплаченные проценты. Объем переходящих прав может быть изменен законом или договором.

Сделка, которая служит основанием для перехода прав кредитора, называется *уступкой требования*, или *цессией*. Кредитор, который уступает свое право, называется *цедентом*, а лицо, которому производится уступка права, называется *цессионарием*. Согласно статье 389 ГК РФ форма цессии подчиняется правилам о форме сделки, на которой основано передаваемое право (простая письменная, нотариальная). Если передаются права из сделки, требующей государственной регистрации, то цессия также должна быть зарегистрирована, если иное не установлено законом. Уступка требования по ордерной ценной бумаге совершается путем индоссамента на этой ценной бумаге.

При перемене лиц в обязательстве действует *принцип неизменности содержания обязательства*. Должник обязан совершить те же действия, на тех же условиях (меняется лишь субъект, в пользу которого производится исполнение), поэтому по общему правилу *не требуется согласие должника* на уступку права. Необходимость получить согласие должника на цессию возникает, во-первых, если это предусмотрено законом или договором; во-вторых, когда личность кредитора имеет существенное значение для должника (например, по договору дарения).

Должника необходимо *уведомить* о произведенной цессии. В уведомлении заинтересован прежде всего цессионарий. Во-первых, согласно пункту 3 ст. 382 ГК РФ новый кредитор несет

риск неблагоприятных последствий, вызванных неуведомлением должника. Исполнение обязательства первоначальному кредитору признается исполнением надлежащему кредитору, в этом случае цессионарий может взыскать исполнение с цедента как неосновательное обогащение. Во-вторых, должник вправе выдвигать против требования цессионария лишь те возражения, которые возникли у него к моменту получения уведомления. В-третьих, согласно статье 412 ГК РФ должник вправе зачесть против требования нового кредитора свое встречное требование к первоначальному кредитору в том случае, если требование возникло по основанию, существовавшему к моменту получения уведомления, и срок требования наступил до его получения либо срок не указан или определен моментом востребования.

Лицом, ответственным за исполнение переданного требования, является должник. Согласно статье 390 ГК РФ первоначальный кредитор отвечает перед новым кредитором лишь за недействительность переданного ему требования, но не за неисполнение этого требования должником. Исключения составляют случаи, когда он принял на себя поручительство за должника перед новым кредитором, а также передача прав по ордерной ценной бумаге путем совершения индоссамента.

Цедент обязан передать цессионарию документы, удостоверяющие право требования, а также сообщить сведения, имеющие значение для осуществления требования. Должник вправе потребовать от нового кредитора доказательств перехода к нему требования и отказаться от исполнения в случае их непредставления, поскольку он в соответствии со статьей 312 ГК РФ несет риск неблагоприятных последствий исполнения ненадлежащему лицу.

Замена должника в обязательстве возможна также в силу закона или сделки. Поскольку для кредитора личность должника имеет существенное значение, постольку перевод долга допускается лишь с согласия кредитора. Новый должник вправе выдвигать против требования кредитора возражения, основанные на отношениях между кредитором и первоначальным должником.

Форма перевода долга также должна соответствовать форме сделки, на которой основана передаваемая обязанность. Если она требует государственной регистрации, то и перевод долга должен быть зарегистрирован.

Согласно статье 201 ГК РФ перемена лиц в обязательстве не влечет изменения срока исковой давности и порядка его исчисления.

Перемену лиц в обязательстве необходимо отграничивать от случаев возникновения регрессного обязательства. **Регрессным** называется обязательство, по которому одно лицо (регредиент) вправе требовать от другого лица (регрессата) имущество, переданное третьему лицу вместо регрессата или по его вине. Необходимо различать две ситуации.

1. Основное обязательство существует между регрессатом и кредитором. Регредиент исполняет обязанность регрессата в пользу кредитора и приобретает право обратного требования в пределах произведенного исполнения к регрессату. Например, гарант (банк или страховая организация), уплативший кредитору денежную сумму, приобретает право требовать с должника уплаченную сумму в порядке регресса (ст. 379 ГК РФ).

2. Основное обязательство возникает между регредиентом и кредитором — в тех случаях, когда в силу закона регредиент несет ответственность за действия регрессата (например, ответственность юридического лица за действия своего работника, ответственность владельца источника повышенной опасности за действия водителя). Исполнив перед кредитором обязательство, регредиент приобретает право обратного требования к лицу, причинившему вред (ст. 1081 ГК РФ).

В этих случаях основное обязательство прекращается и возникает новое (регрессное) обязательство. Право регредиента в регрессном обязательстве не зависит от права кредитора в основном обязательстве. Цессионарий же приобретает право в результате преемства, оно зависит от права cedenta, его взаимоотношений с должником. Эта зависимость учтена в нормах главы 24 ГК РФ, регулирующих переход прав кредитора к другому лицу. Поэтому согласно абзацу 2 п. 1 ст. 382 ГК РФ правила главы 24 ГК РФ не применяются к регрессным требованиям.

Различны и другие правовые последствия: согласно пункту 3 ст. 199 ГК РФ по регрессным обязательствам течение срока исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства; согласно статье 412 ГК РФ должник не вправе зачесть против требования регрессного кредитора встречное требование к кредитору по основному обязательству.

§ 3. Прекращение обязательств

Субъекты гражданского права вступают в обязательственные правоотношения для удовлетворения своих интересов (например, покупатель заключает договор купли-продажи для приобретения права собственности на вещь). Поэтому наиболее распространенным основанием прекращения обязательства является его *надлежащее исполнение* сторонами (ст. 408 ГК РФ).

Следует подчеркнуть, что исполнение обязательства ненадлежащим образом не служит основанием его прекращения, в этом случае кредитору предоставляются дополнительные права, имеющие целью защитить его нарушенные интересы (например, при передаче продавцом вещи ненадлежащего качества покупатель имеет право требовать по своему выбору соразмерного уменьшения покупной цены; безвозмездного устранения недостатков или возмещения собственных расходов на устранение недостатков вещи).

Исполнение обязательства подтверждается распиской кредитора о получении исполнения полностью или в соответствующей части. Если должник в удостоверение обязательства выдавал кредитору долговой документ (например, расписку в получении суммы займа), то кредитор, принимая исполнение, должен вернуть этот документ, а при невозможности возвращения указать на это в выдаваемой им расписке. Нахождение долгового документа у должника удостоверяет, пока не доказано иное, прекращение обязательства. Если же кредитор отказывается выдать расписку, вернуть долговой документ или отметить в расписке невозможность его возвращения, то должник вправе задержать исполнение, а кредитор считается просрочившим.

Обязательство может прекратиться *до его исполнения* как в результате целенаправленных волевых действий самих участников обязательства (сделок), так и по иным основаниям независимо от их воли и желания. В ГК РФ приведен примерный перечень оснований прекращения обязательств, который может быть расширен законами, иными правовыми актами или договором. Обязательство может прекратиться как полностью, так и частично. Как известно, сделки могут быть односторонними, двусторонними

и многосторонними. Согласно пункту 2 ст. 407 ГК РФ прекращение обязательства по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором (например, в соответствии с ст. 806 ГК РФ любая из сторон договора транспортной экспедиции может отказаться от его исполнения, предупредив об этом другую сторону в разумный срок и возместив ей убытки, причиненные досрочным прекращением обязательства вследствие его расторжения).

Обязательство прекращается полностью или частично вследствие одностороннего волеизъявления одной из сторон при прощении долга и зачете встречного однородного требования.

Освобождение кредитором должника от лежащих на нем обязанностей (*прощение долга*) влечет прекращение обязательства, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора (ст. 415 ГК РФ). Данный способ прекращения обязательства применяется по инициативе кредитора и не требует согласия должника. Прощение долга не допускается, если этим нарушаются права других лиц в отношении имущества кредитора (например, лиц, перед которыми он выступает в качестве должника).

Обязательство может быть прекращено полностью или частично *зачетом* (ст. 410 ГК РФ) при соблюдении следующих условий: 1) два субъекта обладают в отношении друг друга встречными требованиями, которые могут возникнуть в рамках одного или разных обязательств, сторонами которых они являются; 2) эти требования являются однородными (оба лица должны совершить одинаковые действия — передать денежные средства, одинаковые товары и т. п.), чаще всего зачетом прекращаются денежные требования; 3) срок исполнения требований наступил либо срок не указан или определен моментом востребования¹. Например, А. должен передать Б. 10 000 руб., в свою очередь Б. имеет перед А. долг 5000 руб. Вследствие зачета обязательство Б. прекращается полностью, обязательство А. прекращается в части 5000 руб.

¹ См. также информационное письмо Президиума ВАС РФ от 29 декабря 2001 г. № 65 «Обзор практики разрешения споров, связанных с прекращением обязательств зачетом встречных однородных требований».

Вместе с тем зачет требований не всегда возможен (ст. 411 ГК РФ). Не допускается зачет требований о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью; о взыскании алиментов; о пожизненном содержании; если по заявлению другой стороны к требованию подлежит применению срок исковой давности и этот срок истек; а также в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

Обязательство может быть прекращено на основании *соглашений* об отступном (ст. 409 ГК РФ) и о новации. *Соглашение об отступном*¹ само по себе не влечет прекращения обязательства, оно прекращается только реальным предоставлением отступного (уплатой денег, передачей имущества и т. п.), оговоренного сторонами, взамен исполнения.

Новация представляет собой соглашение о замене первоначального обязательства, существовавшего между должником и кредитором, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения (ст. 414 ГК РФ)². Заключение сторонами такого соглашения влечет прекращение ранее существовавшего обязательства и *возникновение нового обязательства* с другим предметом или способом исполнения. Например, по соглашению сторон долг, возникший из купли-продажи, аренды имущества или иного основания, может быть заменен заемным обязательством с определением сторонами сроков возврата долга, процентов и других условий. По общему правилу новация прекращает дополнительные обязательства, связанные с первоначальным, если иное не предусмотрено соглашением сторон. Так, если исполнение первоначального обязательства обеспечивалось поручительством, то вследствие новации оно прекращается.

Новация *не допускается* в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов.

¹ См. также информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21 декабря 2005 г. № 102 «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 409 Гражданского кодекса Российской Федерации».

² См. также информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21 декабря 2005 г. № 103 «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 414 Гражданского кодекса Российской Федерации».

Обязательство прекращается также по основаниям, *не являющимся сделками*:

1) вследствие *совпадения должника и кредитора в одном лице* (ст. 413 ГК РФ). Например, кредитор является наследником должника, и к нему в составе наследственной массы переходят долги наследодателя;

2) вследствие *невозможности исполнения*, если она вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает (например, вещь, подлежащая передаче покупателю, сгорает во время пожара).

Если невозможность исполнения должником обязательства вызвана виновными действиями кредитора, то кредитор не вправе требовать возвращения исполненного им по обязательству (ст. 416 ГК РФ);

3) вследствие невозможности исполнения обязательства полностью или частично *в результате издания акта государственного органа* (ст. 417 ГК РФ). При этом стороны имеют право на возмещение государством причиненных убытков. Если в последующем акт государственного органа, на основании которого обязательство прекратилось, будет признан недействительным, обязательство восстанавливается при условии, что иное не вытекает из соглашения сторон или существа обязательства и исполнение не утратило интерес для кредитора;

4) вследствие *смерти должника или кредитора в обязательстве личного характера*: если исполнение не может быть произведено без личного участия должника либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью должника или если исполнение предназначено лично для кредитора либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью кредитора (ст. 418 ГК РФ). Обязательство, не связанное с личностью его сторон, в случае смерти кредитора или должника не прекращается. Права и обязанности, возникшие из обязательства, переходят к наследникам умершего;

5) вследствие *ликвидации юридического лица* — должника или кредитора (ст. 419 ГК РФ), за исключением случаев, когда законом или иными правовыми актами исполнение обязательства ликвидированного юридического лица возлагается на другое лицо (например, по требованиям о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и др.).

Глава 11

ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

§ 1. Понятие и основные начала исполнения обязательств



Под **исполнением обязательства** понимается совершение должником в пользу кредитора определенных действий, составляющих содержание обязательства, а также в ряде случаев воздержание от совершения действий, неблагоприятных для кредитора. Посредством исполнения обязательства происходит реальное удовлетворение интересов управомоченного лица, ради которого оно и вступило в данное обязательство.

Требования к исполнению обязательств содержатся в основном в главе 22 ГК РФ, специальных нормах права, регулирующих отдельные виды обязательств, а также в договорах. Причем правила исполнения обязательств, связанных с осуществлением сторонами предпринимательской деятельности, по ряду вопросов существенно отличаются от правил исполнения обязательств, не связанных с предпринимательской деятельностью сторон.

Статья 310 ГК РФ закрепляет недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства и одностороннего изменения его условий. Исключения из этого правила, основания для такого одностороннего отказа могут быть предусмотрены только законом.

Для обязательств, связанных с осуществлением сторонами предпринимательской деятельности, основания для одностороннего отказа могут быть предусмотрены не только законом, но и договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства.

Принципы исполнения обязательств — это основные требования, предъявляемые к исполнению обязательств. Выделяют принцип надлежащего исполнения и принцип реального исполнения обязательств.

Принцип надлежащего исполнения обязательства в общем виде предусмотрен в статье 309 ГК РФ. Ненадлежащее исполнение

обязательства нарушает права кредитора и является основанием для применения гражданско-правовой ответственности.

Надлежащее исполнение предполагает следующее.

Исполнение обязательства надлежащему лицу. Должник должен произвести исполнение кредитору либо уполномоченному им на это лицу. Согласно статье 312 ГК РФ должник вправе при исполнении обязательства потребовать доказательств того, что исполнение принимается надлежащим лицом, и несет риск последствий непредъявления такого требования, если иное не предусмотрено соглашением сторон и не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства. Исполнение обязательства лицу, не уполномоченному кредитором принять исполнение, считается ненадлежащим. Должник обязан произвести исполнение кредитору и может взыскать ранее исполненное в качестве неосновательного обогащения. Кредитор может произвести *переадресацию исполнения*, т. е. поручить должнику исполнить обязательство указанному им третьему лицу.

Если на стороне кредитора выступает несколько лиц (активная множественность), исполнение обязательства зависит от того, являются ли требования долевыми или солидарными. При долевым характере требований (общее правило) должник обязан произвести исполнение каждому из кредиторов в соответствии с причитающейся ему долей. Если требования являются солидарными (это возможно только в случаях, предусмотренных договором или законом, например согласно статье 322 ГК РФ, при неделимости предмета обязательства, а также если обязательство связано с предпринимательской деятельностью), то должник вправе до предъявления требования одним из солидарных кредиторов исполнить обязательство в полном объеме любому из них по своему усмотрению. Такое исполнение считается надлежащим и освобождает должника от исполнения остальным кредиторам. Они могут требовать причитающееся им с солидарного кредитора, получившего исполнение от должника (ст. 326 ГК РФ).

Исполнение обязательства надлежащим лицом. По общему правилу, закрепленному в пункте 1 ст. 313 ГК РФ, исполнение обязательства может быть возложено должником на третье лицо (*перепоручение исполнения*). В этом случае кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника третьим лицом, по-

сколько такое исполнение признается надлежащим. Однако в ряде случаев из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично (например, ст. 895 ГК РФ — обязанность хранителя, ст. 974 ГК РФ — обязанность поверенного).

В тех случаях, когда на стороне должника выступает несколько лиц, их обязанности также могут быть долевыми (общее правило) или солидарными. *При долевого множественности* каждый должник обязан исполнить обязательство лишь в соответствующей, падающей на него доле. Такое исполнение считается для него надлежащим независимо от того, исполнили обязательство другие должники или нет. Если обязанность является *солидарной*, то все должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не исполнено полностью. Согласно статье 323 ГК РФ 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. Если кредитор не получает полного удовлетворения от одного из солидарных должников, то он имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников. Исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников освобождает остальных должников от исполнения кредитору.

Исполнение обязательства надлежащим предметом. Предмет обязательства должен соответствовать по своим количественным, качественным и иным характеристикам требованиям, закрепленным в договоре и нормативных актах. Так, по договору купли-продажи продавец обязан передать товары соответствующего качества в обусловленном количестве. Нарушение одного из этих требований будет рассматриваться как ненадлежащее исполнение обязательства.

Денежные обязательства должны быть исполнены в рублях, так как согласно статье 140 ГК РФ законным платежным средством в Российской Федерации является рубль. Исполнение обязательства в иностранной валюте допускается в случаях, в порядке и на условиях, определенных законом или в установленном им порядке.

Если в договоре или нормативном акте предусмотрено несколько возможных предметов обязательства, то должник обязан

исполнить в пользу кредитора только один предмет *по своему выбору* (ст. 320 ГК РФ) либо по выбору кредитора, когда право выбора предоставлено кредитору договором или нормативным актом.

Исполнение обязательства в надлежащем месте. Исполнение обязательства должно осуществляться в месте, определенном договором или нормативным актом. Если место исполнения таким образом не определено и не явствует из обычаев делового оборота или существа обязательства, исполнение по общему правилу должно быть произведено *в месте жительства должника*, а если должником является юридическое лицо — в месте его нахождения. Исключения из этого правила закреплены в статье 316 ГК РФ, обязательство передать земельный участок, здание, сооружение или другое недвижимое имущество исполняется *в месте нахождения имущества*; денежное обязательство — *в месте жительства кредитора* в момент возникновения обязательства, а если кредитором является юридическое лицо — в месте его нахождения в момент возникновения обязательства.

Исполнение обязательства в надлежащий срок. Исполнение должно быть произведено в срок, установленный договором или нормативным актом. Если обязательство не содержит условий, позволяющих определить этот срок, то применяются правила пункта 2 ст. 314 ГК РФ. В этом случае обязательство должно быть исполнено в *разумный срок* после его возникновения. Если оно не исполнено в разумный срок, должник обязан произвести исполнение в семидневный срок со дня предъявления кредитором соответствующего требования.

Просрочка в исполнении обязательства рассматривается как ненадлежащее исполнение. Досрочное исполнение по общему правилу допускается, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или условиями обязательства либо не вытекает из его существа. Например, согласно абзацу 2 п. 2 ст. 810 ГК РФ сумма займа, предоставленного под проценты, может быть возвращена досрочно только с согласия займодавца. Противоположное правило установлено для обязательств, связанных с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности: их досрочное исполнение по общему правилу не допускается. Такое исполнение будет надлежащим только в случаях, когда возможность исполнить обязательство до срока предусмотрена за-

коном, иными правовыми актами или условиями обязательства либо вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства (ст. 315 ГК РФ).

Исполнение обязательства надлежащим способом. Исполнение обязательства должно осуществляться способом, определенным соглашением сторон или нормативным актом. Например, оплата покупателем приобретенного товара может осуществляться с помощью наличного или безналичного расчета. В последнем случае возможна оплата платежным поручением, чеком и т. д.

Должник обязан исполнить обязательство *полностью*, если исполнение по частям не предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства и не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства. Согласно статье 311 ГК РФ кредитор вправе не принимать исполнения обязательства по частям. Если сумма произведенного платежа недостаточна для исполнения денежного обязательства полностью, то согласно статье 319 ГК РФ она при отсутствии иного соглашения погашает в первую очередь издержки кредитора по получению исполнения, затем — проценты, а в оставшейся части — основную сумму долга.

Если исполнение обязательства по уплате кредитору денег или передаче ценных бумаг обусловленным способом невозможно вследствие отсутствия кредитора в месте исполнения обязательства, а также иных причин, указанных в пункте 1 ст. 327 ГК РФ, должник вправе внести причитающиеся с него деньги или ценные бумаги в *депозит нотариуса*, а в случаях, установленных законом, в депозит суда. Нотариус или суд, в депозит которого внесены деньги или ценные бумаги, извещает об этом кредитора.

Принцип реального исполнения обязательства означает, что должник обязан исполнить обязательство в натуре, т. е. совершить именно те действия, которые составляют объект обязательства, без замены денежным эквивалентом в виде возмещения убытков или уплаты неустойки. Однако этот принцип не носит универсального характера. Согласно статье 396 ГК РФ уплата неустойки и возмещение убытков не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре лишь в случаях *ненадлежащего исполнения* обязательства. Если должник не приступал к исполнению обязательства, то выплата указанных денежных компенсаций

освобождает должника от исполнения обязательства в натуре. Исключения из этих правил могут быть предусмотрены договором или законом (например, ст. 505 ГК РФ).

§ 2. Обеспечение исполнения обязательств

Исполнение обязательства осуществляется должником, как правило, добровольно. Тем не менее гражданское законодательство предусматривает правовые средства, призванные обеспечивать надлежащее исполнение обязательств. Такие правовые средства называются *способами обеспечения исполнения обязательств*.

В главе 23 ГК РФ закреплены следующие способы обеспечения исполнения обязательств: неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, банковская гарантия, задаток. Однако этот перечень не является исчерпывающим, другие способы могут быть установлены законом или договором.

Использование сторонами обеспечения обязательства, с одной стороны, стимулирует самого должника к надлежащему исполнению обязательства, с другой стороны, гарантирует удовлетворение интересов кредитора в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства. Обеспечение обязательства по общему правилу осуществляется на основании *соглашения сторон*. Выбор конкретного способа обеспечения обязательства осуществляется сторонами с учетом их интересов и возможностей. Кроме того, в ряде случаев закон предусматривает обеспечение обязательства конкретным способом. Например, согласно пункту 1 ст. 587 ГК РФ при передаче под выплату ренты земельного участка или другого недвижимого имущества получатель ренты в обеспечение обязательства плательщика ренты приобретает право залога на это имущество.

Обеспечение обязательства каким-либо способом порождает *обеспечительное обязательственное правоотношение*, которое является *зависимым* от основного обязательства, носит по отношению к нему дополнительный (акцессорный) характер. Это заключается в том, что дополнительное обязательство следует судьбе основного при переходе прав кредитора к другому лицу; прекращение основного обязательства является основанием для

прекращения дополнительного; недействительность основного обязательства влечет недействительность обеспечивающего его обязательства (исключением является банковская гарантия).

Задаток. Согласно пункту 1 ст. 380 ГК РФ 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 этом определении закреплены три функции задатка: *платежная* — денежная сумма, являющаяся задатком, засчитывается затем в сумму причитающихся со стороны платежей; *доказательственная* — передача задатка служит доказательством заключения договора; *обеспечительная* — задаток служит средством обеспечения исполнения обязательства.

Особенности задатка как способа обеспечения исполнения обязательства заключаются в следующем.

1. Задаток обеспечивает договорные обязательства.
2. Обеспечительное действие задатка проявляется при неисполнении обязательства, но не при ненадлежащем его исполнении.
3. Хотя задаток передается стороной, обязанность которой состоит в выплате денежных средств (покупателем, нанимателем, заказчиком и т. д.), тем не менее он также обеспечивает исполнение обязательства и другой стороной, т. е. обеспечивает исполнение обязательства обеими сторонами. Это отличает его от других способов, которые обеспечивают исполнение обязательства одной из сторон.

Если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка. По общему правилу это не освобождает ответственную сторону от возмещения другой стороне убытков, при этом сумма задатка засчитывается в счет возмещения убытков, если в договоре не предусмотрено иное.

4. Согласно пункту 2 ст. 380 ГК РФ соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме. Причем несоблюдение письменной формы не влечет недействительности такого соглашения, применяются общие последствия, предусмотренные пунктом 1 ст. 162 ГК РФ. В случае сомнения в отношении того, является ли задатком сумма, уплаченная

в счет причитающихся со стороны по договору платежей, эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное.

Неустойка. Согласно пункту 1 ст. 330 ГК РФ неустойкой признается денежная сумма, определенная законом или договором, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. Неустойкой могут обеспечиваться любые обязательства (денежные и другие обязательства).

Неустойка является также формой ответственности, поэтому кредитор не вправе требовать уплаты неустойки, если должник не несет ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства¹.

Удержание. Для использования кредитором такого способа обеспечения исполнения обязательства должником, как удержание, не требуется договоренности об этом сторон. В соответствии со статьей 359 ГК РФ к удержанию может прибегнуть кредитор, у которого на законном основании находится вещь, подлежащая передаче должнику либо указанному им лицу (хранитель, комиссионер, перевозчик и др.). Необходимым условием применения этого способа является законное владение кредитора вещью, принадлежащей должнику. Потеря владения прекращает право на удержание. Вместе с тем переход права собственности на вещь к третьему лицу не влечет прекращения права удержания, если третье лицо приобрело вещь после того, как эта вещь поступила во владение кредитора. Таким образом, права кредитора в данном случае подлежат приоритетной защите перед правами нового собственника, который не может истребовать вещь у кредитора в принудительном порядке.

Круг требований, которые могут быть обеспечены с помощью удержания, различен в зависимости от субъектного состава обязательства. По общему правилу удержанием вещи обеспечивается требование по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков. Если же стороны обязательства действуют как предприниматели, то удержанием вещи могут обеспечиваться любые денежные требования, в том числе не связанные с данной вещью. Сущность этого способа обеспечения

¹ О неустойке как форме ответственности см. § 4 главы 12.

исполнения обязательства состоит в том, что, *во-первых*, удержание вещи, которую должник рассчитывал получить, стимулирует его к исполнению обязательства перед кредитором; *во-вторых*, если должник все же не исполнит обязательства, то согласно статье 360 ГК РФ требования кредитора, удерживающего вещь, *удовлетворяются из ее стоимости* в объеме и порядке, предусмотренных для удовлетворения требований, обеспеченных залогом, т. е. на основании судебного решения путем продажи с публичных торгов.

Поручительство. Сущность поручительства состоит в том, что третье лицо принимает на себя обязанность нести ответственность перед кредитором за исполнение обязательства наряду с должником¹. Основанием для применения этого способа обеспечения исполнения обязательства является *договор*, который заключается между кредитором в основном обязательстве и поручителем. Этот договор должен быть совершен в письменной форме, несоблюдение которой влечет его недействительность (ст. 362 ГК РФ).

Поручительство может также возникнуть в случаях, предусмотренных законом. Например, согласно статье 532 ГК РФ по договору поставки товаров для государственных или муниципальных нужд при оплате товаров покупателем государственный или муниципальный заказчик признается поручителем по этому обязательству покупателя.

Поручительство может быть *полным* или *частичным*. В пункте 2 ст. 363 ГК РФ в качестве общего правила предусмотрено полное поручительство, т. е. поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, как и должник, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником, если иное не предусмотрено договором поручительства (п. 2 ст. 363 ГК РФ). Поручительство является частичным только в том случае, если в договоре поручительства прямо предусмотрено, что поручитель принимает на себя ответственность лишь в части основного обязательства.

¹ См. также информационное письмо ВАС РФ от 20 января 1998 г. № 28 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением арбитражными судами норм Гражданского кодекса Российской Федерации о поручительстве».

Согласно пункту 1 ст. 363 ГК РФ при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором *солидарно*, т. е. в соответствии со статьей 323 ГК РФ, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя.

Кредитор может предъявить требование к поручителю в пределах срока, на который дано поручительство. Если в течение срока, указанного в договоре, кредитор не обратится в суд с иском, то согласно пункту 4 ст. 367 ГК РФ поручительство прекращается. Этот срок является по своей правовой природе пресекательным, он ограничивает во времени существование поручительства и восстановлению не подлежит.

Если поручитель исполнил обязательство должника, то это обязательство не прекращается и поручитель не приобретает право регресса к должнику, как это обычно происходит при исполнении солидарной обязанности одним из должников. Основное обязательство сохраняет силу, и поручитель занимает в нем место кредитора, т. е. в силу прямого указания закона (п. 1 ст. 365 ГК РФ) к нему переходят права кредитора по этому обязательству и права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю, в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требование кредитора.

Банковская гарантия. Согласно статье 368 ГК РФ банковская гарантия представляет собой письменное обязательство банка, иного кредитного учреждения или страховой организации уплатить кредитору в основном обязательстве определенную *денежную сумму* по представлении кредитором письменного требования о ее уплате (ст. 368 ГК РФ)¹. Это новый способ обеспечения исполнения обязательств, который отличается от других способов следующими признаками.

1. Особый субъектный состав участников отношений по банковской гарантии. В качестве *гаранта* могут выступать только банки, иные кредитные учреждения или страховые организации. Для них выдача гарантий представляет собой способ получения

¹ См. также информационное письмо ВАС РФ от 15 января 1998 г. № 27 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации о банковской гарантии».

прибыли, поскольку за сам факт выдачи банковской гарантии принципал в соответствии с пунктом 2 ст. 369 ГК РФ уплачивает гаранту вознаграждение. *Принципалом* выступает, как правило, должник по основному обязательству, исполнение которого обеспечивается банковской гарантией. *Бенефициар* — это кредитор в основном обязательстве.

2. Банковская гарантия представляет собой *одностороннюю сделку*, в силу которой гарант принимает на себя обязательство выплатить указанную в ней денежную сумму в пользу кредитора. И хотя она выдается гарантом по просьбе принципала, как правило, на основании договора между ними, тем не менее ее действительность не зависит от наличия письменного соглашения между гарантом и принципалом.

3. Банковская гарантия (согласно ст. 370 ГК РФ) *не зависит от основного обязательства*, в обеспечение которого она выдана. Вместе с тем поскольку банковская гарантия является способом обеспечения обязательства, постольку бенефициар может обратиться к гаранту лишь в случае нарушения должником основного обязательства. В соответствии с пунктом 1 ст. 374 ГК РФ в требовании к гаранту бенефициар должен указать, в чем состоит нарушение принципалом основного обязательства, в обеспечение которого выдана гарантия.

В банковской гарантии указываются условия, при соблюдении которых удовлетворяется требование бенефициара: срок гарантии; размер денежной суммы; документы, которые должны быть представлены гаранту вместе с требованием. Требование бенефициара должно быть представлено гаранту до окончания определенного в гарантии срока, на который она выдана. Причем, в отличие от поручительства, право на предъявление иска не ограничено сроком действия гарантии, а сохраняется в пределах общего срока исковой давности. Требование должно быть оформлено в письменной форме с приложением к нему необходимых документов, указанных в гарантии.

Обязательство гаранта перед бенефициаром ограничивается уплатой суммы, на которую выдана гарантия. Право гаранта потребовать от принципала возмещения сумм, которые уплачены бенефициару в соответствии с условиями банковской гарантии, определяется соглашением между гарантом и принципалом, во

исполнение которого была выдана гарантия (п. 1 ст. 379 ГК РФ). Если же гарант не выполняет или выполняет свое обязательство ненадлежащим образом, то он несет перед бенефициаром ответственность, в частности уплачивает проценты по статье 395 ГК РФ, если в гарантии не предусмотрено иное.

Залог¹. Согласно пункту 1 ст. 334 ГК РФ в силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить *удовлетворение из стоимости* заложенного имущества *преимущественно* перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом. Кроме того, в случаях и в порядке, предусмотренных законом, удовлетворение требования залогодержателя может осуществляться *путем передачи предмета залога в его собственность*.

Обеспечительная сила залога как способа обеспечения исполнения обязательств и его преимущества перед другими способами заключаются в следующем.

Во-первых, при залоге *заранее определяется имущество* (как правило, ценное и высоколиквидное), которое может явиться объектом взыскания со стороны кредитора при нарушении обязательства должником; обеспечивается его наличие и сохранность к моменту исполнения обязательства, обеспеченного залогом.

Во-вторых, залог имущества должника обеспечивает кредитору возможность удовлетворить свои требования за счет заложенного имущества *преимущественно* перед другими кредиторами, т. е. в первую очередь из суммы, полученной от реализации заложенного имущества, удовлетворяются требования залогодержателя, а требования других кредиторов погашаются за счет оставшейся суммы. В статье 343 ГК РФ предусмотрено обязательное страхование заложенного имущества от рисков утраты или повреждения. В случае такой утраты или повреждения имущества залогодержатель имеет право получить удовлетворение из страхового возмещения также преимущественно перед другими кредиторами залогодателя.

¹ См. также Закон Российской Федерации от 29 мая 1992 г. № 2872-1 «О залоге».

В-третьих, опасность утраты заложенного имущества стимулирует должника к исполнению обязательства.

В случае обращения взыскания на заложенное имущество по требованиям, обеспеченным последующим залогом, одновременно может быть потребовано досрочное исполнение обеспеченного залогом обязательства и обращено взыскание на это имущество также по требованиям, которые обеспечены предшествующим залогом и срок предъявления которых к взысканию не наступил. Если залогодержатель по предшествующему договору о залоге не воспользовался этим правом, имущество, на которое обращено взыскание по требованиям, обеспеченным последующим залогом, переходит к его приобретателю в качестве обремененного предшествующим залогом (п. 4 ст. 342 ГК РФ).

Залог, как правило, возникает *в силу договора*. Согласно статье 339 ГК РФ существенными условиями договора о залоге являются предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. В нем также должно содержаться указание на то, у какой из сторон находится заложенное имущество. Договор должен быть совершен *в письменной форме*. Если основное обязательство возникло из договора, подлежащего нотариальному удостоверению, то договор о залоге движимого имущества или прав на имущество должен быть нотариально удостоверен. Договор о залоге недвижимого имущества (об ипотеке) подлежит *государственной регистрации*. Несоблюдение указанных требований влечет недействительность договора о залоге.

Кроме того, залог может возникнуть *на основании закона* — при наступлении указанных в нем обстоятельств, если в законе предусмотрено, во-первых, какое имущество и, во-вторых, для обеспечения исполнения какого обязательства признается находящимся в залоге. Например, согласно пункту 5 ст. 488 ГК РФ в случае продажи товаров в кредит с момента передачи товара покупателю и до его оплаты товар, проданный в кредит, признается находящимся в залоге у продавца для обеспечения исполнения покупателем его обязанности по оплате товара, если иное не предусмотрено договором купли-продажи.

Сторонами залогового правоотношения являются залогодатель и залогодержатель. *Залогодателем* может быть как сам

должник, так и третье лицо. Залогодателем *вещи* может быть лицо, владеющее вещью на праве собственности или праве хозяйственного ведения. Передача вещи в залог субъектом права хозяйственного ведения осуществляется с соблюдением правил пункта 2 ст. 295 ГК РФ. Залогодателем *права* может быть обладатель закладываемого права. Залог права аренды или иного права на чужую вещь допускается только с согласия ее собственника или лица, имеющего на нее право хозяйственного ведения, если законом или договором запрещено отчуждение этого права без согласия указанных лиц (ст. 335 ГК РФ). *Залогодержателем* является лицо, получившее имущество в залог, — кредитор по основному обязательству.

Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требования). Не может быть предметом залога, во-первых, имущество, изъятое из оборота; во-вторых, требования, неразрывно связанные с личностью кредитора, в частности требования об алиментах; о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью; иные права, уступка которых другому лицу законом запрещена (ст. 336 ГК РФ).

Размер обеспечения основного обязательства заложенным имуществом определяется договором. При отсутствии в договоре такого условия считается, что залог обеспечивает требование в том объеме, какой оно имеет к моменту удовлетворения, в частности проценты, неустойку, возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения, а также возмещение необходимых расходов залогодержателя на содержание заложенной вещи и расходов по взысканию (ст. 337 ГК РФ).

Залог может быть как *с передачей* заложенного имущества залогодержателю (*заклад*), так и *без передачи* заложенного имущества залогодержателю. К первому виду по общему правилу закон относит залог имущественного права, удостоверенного ценной бумагой, если иное прямо не предусмотрено договором. Ко второму виду относится ипотека, т. е. залог недвижимости, а также залог товаров в обороте. Кроме того, и другое имущество, согласно пункту 1 ст. 338 ГК РФ по общему правилу остается у залогодателя, если договором не предусмотрено, что оно передается залогодержателю. Оставление предмета залога у залогодателя предполагает сохранение за ним возможности пользоваться

имуществом и извлекать из него плоды и доходы. Однако договором может быть предусмотрено, что предмет залога остается у залогодателя под замком и печатью залогодержателя, а также с наложением знаков, свидетельствующих о залоге (*твердый залог*). Твердый залог исключает пользование заложенным имуществом. При закладе залогодержатель не вправе пользоваться предметом залога, за исключением случаев, предусмотренных договором.

Залог имущества ограничивает принадлежащее его собственнику правомочие распоряжения, поскольку по общему правилу залогодатель вправе отчуждать предмет залога, передавать его в аренду или безвозмездное пользование другому лицу либо иным образом распоряжаться *только с согласия залогодержателя* (п. 2 ст. 347 ГК РФ). Однако отчуждение имущества, которое является предметом залога, либо переход права собственности в порядке универсального правопреемства в соответствии с пунктом 1 ст. 353 ГК РФ не влечет прекращения права залога на него.

В случае нарушения должником обеспеченного залогом обязательства по обстоятельствам, за которые он отвечает, кредитор может требовать обращения взыскания на предмет залога и его реализации и удовлетворить свои требования за счет вырученной денежной суммы. Исключение составляют случаи, когда нарушение обязательства должником крайне незначительно и размер требований залогодержателя вследствие этого явно несоразмерен стоимости заложенного имущества (ст. 348 ГК РФ).

Порядок обращения взыскания на предмет залога зависит от вида заложенного имущества, а также от характера залоговых отношений.

По общему правилу, взыскание на заложенное имущество обращается *по решению суда*.

Без обращения в суд взыскание может быть обращено на основании соглашения залогодателя с залогодержателем, которое может содержаться в договоре залога или отдельном договоре. Если предметом залога является недвижимость или движимое имущество, принадлежащее гражданину, то соглашение может быть заключено при условии наличия нотариально удостоверенного согласия залогодателя на внесудебный порядок обращения

взыскания. Если соглашение об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке не исполняется залогодателем, то обращение взыскания во внесудебном порядке возможно на основании исполнительной надписи нотариуса¹.

В п. 3 ст. 349 ГК РФ предусмотрены случаи, при которых обращение взыскания на заложенное имущество возможно *только по решению суда*, а соглашение о внесудебном обращении взыскания является ничтожным (например, если для заключения договора о залоге имущества гражданина требовалось согласие или разрешение другого лица или органа (на залог имущества, принадлежащего лицу, находящемуся под опекой или попечительством, требуется согласие органа опеки и попечительства); предмет залога являются жилые помещения, принадлежащие на праве собственности физическим лицам; предмет залога является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества).

Реализация заложенного имущества, на которое обращено взыскание, проводится путем продажи с публичных торгов. В соглашении о внесудебном порядке обращения взыскания на заложенное движимое имущество, заключенном между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в обеспечение обязательств, связанных с *предпринимательской* деятельностью, может быть предусмотрено, что *предмет залога поступает в собственность залогодержателя* либо что *залогодержатель продает предмет залога третьему лицу без проведения торгов*. В таких случаях заложенное движимое имущество поступает в собственность залогодержателя или продается залогодержателем третьему лицу по цене, равной его рыночной стоимости.

Если сумма, полученная от продажи заложенного имущества, превышает размер требования залогодержателя, разница подлежит возврату залогодателю. При недостаточности суммы, вырученной от реализации заложенного имущества, для удовлетворения

¹ Исполнительная надпись совершается нотариусом только в случае бесспорности требований кредитора, в частности, если отсутствуют возражения залогодателя. При поступлении возражений залогодателя нотариус оценивает его доводы на предмет наличия признака бесспорности относительно требований залогодержателя. При отсутствии признака бесспорности нотариус отказывает в совершении исполнительной надписи.

требований залогодержателя, он вправе получить недостающую сумму из другого имущества должника. Но при этом он не будет пользоваться преимуществом, основанным на залоге. Исключение составляет залог в ломбарде: согласно п. 5 ст. 358 ГК РФ требования ломбарда к должнику погашаются, даже если сумма, вырученная при реализации заложенного имущества, недостаточна для их полного удовлетворения.

Гражданский кодекс выделяет отдельные виды залога: залог товаров в обороте (ст. 357), залог вещей в ломбарде (ст. 358), ипотека (залог недвижимости)¹.

Глава 12

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

§ 1. Понятие и особенности гражданско-правовой ответственности

Беспрепятственное осуществление субъективных гражданских прав обеспечивается государством. Статья 12 ГК РФ содержит примерный перечень способов, с помощью которых могут защищаться нарушенные или оспоренные гражданские права. Среди мер защиты выделяют меры ответственности.

Меры гражданско-правовой ответственности применяются при нарушении гражданских прав, в большинстве случаев при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств. Ответственности за нарушение обязательств посвящена глава 25 ГК РФ, ответственность за внедоговорное причинение вреда урегулирована главой 59 ГК РФ. Меры ответственности отличаются от других мер защиты тем, что они связаны с *дополнительными обременениями* для правонарушителя.

¹ Ипотека, помимо ГК РФ, регулируется Федеральным законом от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)»; см. также информационное письмо Президиума ВАС РФ от 28 января 2005 г. № 90 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с договором об ипотеке».



Гражданско-правовая ответственность — это санкция за правонарушение, вызывающая для нарушителя отрицательные последствия в виде лишения субъективных гражданских прав либо возложения новых или дополнительных гражданско-правовых обязанностей¹.

К мерам гражданско-правовой ответственности относят возмещение убытков, возмещение вреда в натуре, взыскание неустойки, взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами, компенсацию морального вреда, потерю задатка.

Гражданско-правовая ответственность является одним из видов юридической ответственности (наряду с уголовной, административной, дисциплинарной и др.). *Отличительные признаки* гражданско-правовой ответственности:

1) представляет собой правоотношение, возникающее между правонарушителем (обязанное лицо) и лицом, чье право нарушено (управомоченное лицо). Государство не является участником этого правоотношения;

2) стороны гражданского правоотношения могут самостоятельно, в рамках, предусмотренных законом, устанавливать меры и размер ответственности;

3) обязанность, составляющая содержание ответственности, может быть исполнена правонарушителем добровольно (например, должник по требованию кредитора возмещает убытки, причиненные ненадлежащим исполнением обязательства);

4) реализация мер ответственности обеспечивается государственным принуждением, однако привлечение к ответственности возможно только по инициативе лица, чье право нарушено. Суд по собственной инициативе не может возбудить гражданское дело о привлечении правонарушителя к ответственности;

5) гражданско-правовая ответственность носит имущественный характер, она не направлена на личность правонарушителя, в отличие от уголовной, административной ответственности;

6) она выполняет в первую очередь компенсационную функцию, т. е. имеет целью устранение неблагоприятных последствий у потерпевшего за счет нарушителя. ГК РФ закрепляет принцип полного возмещения причинения вреда, отступления от которого

¹ См.: Иоффе О. С. Обязательственное право. — М., 1975. — С. 97.

возможны в случаях, предусмотренных законом. При этом нельзя недооценивать и предупредительную функцию гражданско-правовой ответственности, так как она играет важную роль в предупреждении гражданских правонарушений.

§ 2. Основание и условия гражданско-правовой ответственности

Основанием для применения мер ответственности является нарушение субъективного гражданского права. За одно правонарушение по общему правилу может быть применена только одна мера ответственности. Поэтому по общему правилу убытки взыскиваются только в части, не покрытой неустойкой или процентами, за исключением штрафной неустойки, когда взыскиваются и убытки, и неустойка.

Условиями гражданско-правовой ответственности по общему правилу являются следующие.

Во-первых, *противоправность поведения* лица, нарушающего субъективное право, т. е. несоответствие его требованиям закона, иного правового акта, договора. Согласно пункту 3 ст. 1064 ГК РФ вред, причиненный правомерными действиями, подлежит возмещению в случаях, прямо предусмотренных законом (например, в соответствии с ст. 1067 ГК РФ возмещается вред, причиненный в состоянии крайней необходимости).

Во-вторых, *наличие вреда*, под которым понимается умаление материального или нематериального блага. Данное условие не является необходимым для взыскания неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами.

В-третьих, *причинная связь* между правонарушающим поведением и наступившим результатом.

В-четвертых, *вина* — субъективное условие ответственности. Вина представляет собой психическое отношение правонарушителя к своему противоправному поведению и его последствиям. В гражданском праве установлена *презумпция вины правонарушителя*. Потерпевший обязан доказать факт правонарушения, а в необходимых случаях также наличие вредных последствий и причинной связи. Правонарушитель для освобождения от

ответственности должен доказать свою невиновность. 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.

Формами вины являются умысел и неосторожность (п. 1 ст. 401 ГК РФ). Понятия умысла и неосторожности в гражданском законодательстве не определены. Неосторожность подразделяется на грубую и простую. Грубая неосторожность выражается в совершении действий, вредоносность которых очевидна для каждого.

При отсутствии вины правонарушение признается *случаем (казусом)*, за который, как правило, правонарушитель не несет ответственности. Риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет его собственник, если этот риск не возложен законом или договором на другое лицо.

Степень вины правонарушителя, как правило, не влияет на размер гражданско-правовой ответственности, за исключением случаев, предусмотренных законом или договором (например, в соответствии с ст. 151, 1101 ГК РФ степень вины учитывается при определении судом размера компенсации морального вреда). В ряде случаев законом установлено, что ответственность наступает *только за умышленное нарушение* (например, ст. 948 ГК РФ предусматривает умышленное введение страховщика в заблуждение относительно страховой стоимости имущества) или *за умысел и грубую неосторожность* (например, согласно п. 2 ст. 901 ГК РФ после наступления обязанности поклададателя взять вещь хранитель несет ответственность за сохранность вещи только при наличии с его стороны умысла или грубой неосторожности).

Категория вины используется в отношении не только правонарушителя, но и кредитора или потерпевшего. Согласно статье 404 ГК РФ вина кредитора в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства является основанием для уменьшения ответственности должника. В соответствии со статьей 1083 ГК РФ умысел потерпевшего освобождает причинителя вреда от ответственности, а если грубая неосторожность потерпевшего содействовала возникновению или увеличению вреда, размер возмещения подлежит уменьшению.

В случаях, предусмотренных законом, правонарушитель возмещает причиненные убытки *независимо от вины*. Так, независимо от вины отвечают предприниматели (п. 3 ст. 401 ГК РФ), владельцы источников повышенной опасности (ст. 1079 ГК РФ). В таких случаях основанием для освобождения от ответственности служит квалифицированный случай — *непреодолимая сила*. Правонарушитель должен доказать, что надлежащее исполнение обязательства оказалось невозможным вследствие чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (например, стихийных бедствий). Причем к непреодолимой силе не относится отсутствие у должника необходимых денежных средств, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника. В отсутствие вины правонарушителя можно говорить о защите интересов потерпевшего, но не об ответственности правонарушителя.

§ 3. Виды гражданско-правовой ответственности

В зависимости от *основания возникновения* различают договорную и внедоговорную ответственность. *Договорная ответственность* наступает за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий договора одной из сторон и регулируется правилами о соответствующем договоре, а также общими положениями об ответственности. *Внедоговорная ответственность* наступает при отсутствии между субъектами договорных отношений за нарушение абсолютных имущественных прав и нематериальных благ (права собственности, жизни, здоровья, чести, достоинства и т. п.). Такое правонарушение является основанием для возникновения особого вида обязательств — деликтного обязательства, которое регулируется главой 59 ГК РФ.

В зависимости от *характера распределения ответственности между несколькими ответственными лицами* различают долевую, солидарную и субсидиарную ответственность.

Долевая ответственность имеет место тогда, когда каждый из должников несет ответственность перед кредитором лишь в определенной доле в соответствии с законом или договором. Если размер долей не предусмотрен специальной правовой нормой

или договором, то они считаются равными. По общему правилу ответственность нескольких лиц является долевой, если законом или договором не установлена солидарная или субсидиарная ответственность.

Солидарная ответственность наступает только в случаях, прямо предусмотренных договором или законом. Кредитор вправе потребовать исполнения солидарной обязанности как от всех должников совместно, так и от каждого в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Удовлетворение требований кредитора в полном объеме одним из солидарных должников освобождает остальных от исполнения обязательства¹. Солидарная ответственность в наибольшей степени соответствует интересам лица, права которого нарушены.

Субсидиарная ответственность имеет место тогда, когда в обязательстве участвуют несколько должников, один из которых является основным, а другой дополнительным (субсидиарным). При этом субсидиарный должник несет ответственность перед кредитором дополнительно к ответственности основного должника. Субсидиарная ответственность наступает в случае отказа основного должника от удовлетворения требования кредитора или отсутствия с его стороны ответа на заявленное требование в течение разумного срока (п. 1 ст. 399 ГК РФ). Таким образом, до обращения к субсидиарному должнику кредитор должен в обязательном порядке предъявить требование основному должнику. В случаях, предусмотренных законом, субсидиарный должник отвечает только при недостаточности имущества у основного должника (например, согласно п. 5 ст. 115 ГК РФ собственник имущества казенного предприятия несет субсидиарную ответственность по обязательствам такого предприятия при недостаточности его имущества).

Если же субсидиарную ответственность несут несколько лиц, то они также могут отвечать в определенных долях или солидарно. Например, согласно статье 95 ГК РФ участники общества с дополнительной ответственностью солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам общества своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, который определяется учредительными документами общества.

¹ Подробнее о солидарных обязательствах см. § 2 гл. 10.

§ 4. Меры (формы) гражданско-правовой ответственности

Среди мер ответственности различают *универсальную меру* — возмещение убытков, которое в соответствии со статьей 15 ГК РФ применяется в любых случаях нарушения любых субъективных прав (не только обязательственных) независимо от того, предусмотрена ли законом или договором такая ответственность за совершение конкретного правонарушения, и *специальные* — все остальные меры, которые применяются в случаях, специально предусмотренных законом или договором для того или иного вида гражданского правонарушения. За нарушение обязательств предусмотрены три основные меры ответственности: возмещение убытков, взыскание неустойки и процентов за пользование чужими денежными средствами.

Возмещение убытков является единственной мерой ответственности за нарушение обязательств, для применения которой необходимы, как правило, все четыре условия. Наличие негативных последствий в имущественной сфере потерпевшего (убытков) является конститутивным признаком этой меры ответственности.

В соответствии со статьей 15 ГК РФ убытки могут выражаться в двух формах:

1) в форме *реального ущерба*, под которым понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества. Таким образом, в состав реального ущерба входят не только фактически понесенные соответствующим лицом расходы, но также и будущие расходы на восстановление нарушенного права¹;

2) в форме *упущенной выгоды*, т. е. неполученных доходов, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено. Согласно пункту 4

¹ На это специально обращалось внимание в пункте 10 постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ № 6/8 от 1 июля 1996 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее — постановление № 6/8 от 1 июля 1996 г.).

ст. 393 ГК РФ при определении упущенной выгоды учитываются предпринятые кредитором для ее получения меры и сделанные с этой целью приготовления, причем истец должен представить доказательства того, что им были осуществлены определенные приготовления к извлечению прибыли, которая была им не получена в связи с допущенным истцом правонарушением.

При определении размера упущенной выгоды учитываются разумные затраты, которые кредитор должен был понести, если бы обязательство было исполнено. В частности, размер убытков в виде упущенной выгоды, причиненных недопоставкой сырья или комплектующих изделий, должен определяться исходя из цены реализации готовых товаров, предусмотренной договорами с покупателями этих товаров, за вычетом стоимости недопоставленного сырья или комплектующих изделий, транспортно-заготовительных расходов и других затрат, связанных с производством готовых товаров (см. п. 11 постановления № 6/8 от 1 июля 1996 г.). Если лицо, нарушившее обязательство, получило вследствие этого доходы, то в соответствии с абзацем 2 п. 2 ст. 15 ГК РФ потерпевший вправе в любом случае требовать возмещения упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

Очень важным в связи с инфляцией является вопрос о том, какие цены должны учитываться при определении размера убытков. Если убытки возмещаются должником добровольно, то их размер должен определяться исходя из цен, существовавших в том месте, где обязательство должно было быть исполнено, в день удовлетворения требований кредитора.

Если убытки взыскиваются в судебном порядке, то их размер определяется по общему правилу с учетом цен, существовавших в месте исполнения обязательства в день предъявления иска. Однако с учетом конкретных обстоятельств дела суд может принять во внимание цены, существующие в день вынесения решения (например, в связи с тем, что цены за время рассмотрения дела в связи с инфляцией резко возросли).

Взыскание неустойки. В соответствии со статьей 330 ГК РФ **неустойкой (штрафом, пеней)** признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Таким образом, эта мера ответственности применяется лишь при нарушении обязательственных прав.

По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков, т. е. для ее взыскания не требуется наличия таких условий, как причинение кредитору вреда и причинная связь между правонарушением и вредом. Необходимо установить лишь факт нарушения стороной обязательства. Неустойка как форма гражданско-правовой ответственности обладает рядом преимуществ по сравнению с возмещением убытков: во-первых, неустойка взыскивается за факт нарушения обязательства, хотя убытки при этом могут и не возникнуть; во-вторых, является точно фиксированной величиной, заранее установленной и известной обоим участникам обязательства; в-третьих, может быть дифференцирована в зависимости от значения обязательства, характера правонарушения и других существенных моментов¹. Поэтому взыскание неустойки для сторон предпочтительнее, при превышении размера причиненных убытков над размером неустойки с нарушителя могут быть взысканы убытки в части, не покрытой неустойкой.

Неустойка может быть взыскана, когда это прямо предусмотрено законом или договором. На основании этого выделяют договорную и законную неустойки. Для *законной неустойки* характерно то, что правонарушения, за которые взыскивается неустойка, и ее размер определяются законом. Поэтому кредитор может требовать ее уплаты независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон. Кроме того, стороны не могут своим соглашением уменьшить ее размер, по общему правилу они могут лишь увеличить ее, если закон этого не запрещает (ст. 332 ГК РФ). *Договорная неустойка* взыскивается за те правонарушения и в том размере, которые указаны в договоре. Согласно статье 331 ГК РФ соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме независимо от формы основного обязательства. Причем несоблюдение письменной формы влечет его недействительность. Как правило, условие о неустойке включается в основной договор.

¹ См.: Иоффе О. С. Обязательственное право. — М.: Юрид. лит., 1975. — С. 158–160.

Неустойка подлежит взысканию в пользу кредитора независимо от причинения ему убытков. Однако согласно статье 333 ГК РФ подлежащая уплате неустойка подлежит уменьшению судом, если она явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, даже если ответчиком не было заявлено соответствующее требование¹. Основанием для уменьшения неустойки может служить только явная несоразмерность подлежащей оплате неустойки последствиям нарушения обязательств, критериями для установления которой в каждом конкретном случае могут быть: *чрезмерно высокий процент неустойки*, значительное превышение суммы неустойки над суммой возможных убытков, вызванных нарушением обязательств; длительность неисполнения обязательств и др. Не принимаются во внимание доводы ответчика о его тяжелом финансовом положении, задержке перечисления на его расчетный счет денежных средств покупателями продукции и т. п.

В зависимости от соотношения неустойки с убытками в статье 394 ГК РФ выделяются следующие *виды неустойки*: зачетная (общее правило), штрафная, исключительная и альтернативная. При *зачетной* неустойке убытки взыскиваются в части, не покрытой неустойкой (неустойка засчитывается в сумму убытков). *Штрафная* неустойка означает возможность взыскания убытков в полной сумме сверх неустойки. *Исключительная* неустойка допускает взыскание только неустойки, но не убытков. При *альтернативной* неустойке по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки.

Взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами. Проценты за пользование чужими денежными средствами, предусмотренные статьей 395 ГК РФ, являются самостоятельной формой ответственности², которая по общему правилу устанавливается за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежного обязательства.

¹ См. также Информационное письмо ВАС РФ от 14 июля 1997 г. № 17 «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 333 Гражданского кодекса Российской Федерации».

² См. постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 8 октября 1998 г. № 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами» (далее — постановление № 13/14 от 8 октября 1998 г.).

В соответствии со статьей 395 ГК РФ за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате подлежат уплате проценты на сумму этих средств. Они не должны начисляться на проценты за пользование чужими денежными средствами, если иное не предусмотрено законом (см. п. 51 постановления № 6/8 от 1 июля 1996 г.).

Денежным является обязательство, в силу которого на должника возлагается обязанность уплатить деньги. Статья 395 ГК РФ не применяется к отношениям сторон, если они не связаны с использованием денег в качестве средства платежа, средства погашения денежного долга (см. п. 1 постановления № 13/14 от 8 октября 1998 г.). В частности, не являются денежными обязательства, в которых денежные знаки используются не в качестве средства погашения денежного долга (обязанности клиента сдавать наличные деньги в банк по договору на кассовое обслуживание, обязанности перевозчика, перевозящего денежные знаки, и т. д.). Денежным может быть как обязательство в целом (в договоре займа), так и обязанность одной из сторон в обязательстве (оплата товаров, работ или услуг).

Проценты за пользование чужими средствами взимаются начиная со дня, следующего за последним днем исполнения денежного обязательства, по день фактической уплаты суммы этих средств кредитору, если законом, иными правовыми актами или договором не установлен для начисления процентов более короткий срок.

Согласно пункту 1 ст. 395 ГК РФ размер процентов определяется учетной ставкой банковского процента, существующей в месте жительства (нахождения) кредитора, на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части. На практике применяется единая учетная ставка Центрального банка Российской Федерации по кредитным ресурсам, предоставляемым коммерческим банкам, — ставка рефинансирования (см. п. 51 постановления № 6/8 от 1 июля 1996 г.).

При взыскании долга в судебном порядке и при отсутствии в договоре соглашения о размере процентов суд может удовлетворить требование кредитора исходя из учетной ставки банковского процента на день предъявления иска или на день вынесения решения. В этом случае при выборе соответствующей учетной ставки банковского процента необходимо, в частности, принимать во

внимание, в течение какого времени имело место неисполнение денежного обязательства, изменялся ли размер учетной ставки за этот период, имелись ли длительные периоды, когда учетная ставка оставалась неизменной. При выборе соответствующей учетной ставки банковского процента целесообразно отдавать предпочтение той из них, которая наиболее близка по значению к учетным ставкам, существовавшим в течение периода пользования чужими денежными средствами.

Если на момент вынесения решения денежное обязательство не было исполнено должником, в решении суда о взыскании с должника процентов за пользование чужими денежными средствами должны содержаться сведения о денежной сумме, на которую начислены проценты; дате, начиная с которой производится начисление процентов; размере процентов исходя из учетной ставки банковского процента соответственно на день предъявления иска или на день вынесения решения; указание на то, что проценты подлежат начислению по день фактической уплаты кредиту денежным средствам.

В случаях, когда денежное обязательство исполнено должником до вынесения решения, в решении суда указываются подлежащие взысканию с должника проценты за пользование чужими денежными средствами в твердой сумме. Размер процентов определяется на день фактического исполнения денежного обязательства (см. п. 3 постановления № 13/14 от 8 октября 1998 г.).

Поскольку по общему правилу за одно правонарушение может быть применена только одна мера ответственности, постольку в тех случаях, когда законом либо соглашением сторон предусмотрена обязанность должника уплачивать неустойку при просрочке исполнения денежного обязательства, кредитор вправе предъявить требование о применении одной из этих мер (неустойки или процентов) по своему выбору (см. п. 6 постановления № 13/14 от 8 октября 1998 г.).

Размер гражданско-правовой ответственности. В пункте 1 ст. 15 ГК РФ закреплён принцип полного возмещения убытков, поэтому кредитор может требовать их уплаты в части, не покрытой неустойкой или процентами. В случаях, прямо предусмотренных законом или договором, допускается повышение или ограничение ответственности. Примером повышенной ответственности может

служить штрафная неустойка, при которой убытки взыскиваются в полном объеме сверх неустойки. В качестве примера ограниченной ответственности можно привести пункт 1 ст. 547 ГК РФ — стороны договора энергоснабжения несут ответственность в форме реального ущерба, упущенная выгода взысканию не подлежит. По договору перевозки грузов перевозчик возмещает только реальный ущерб, выразившийся в утрате, недостатке или повреждении груза.

На основании статьи 404 ГК РФ размер ответственности подлежит уменьшению, если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло *по вине обеих сторон*. При признании ненадлежащего исполнения обязательства результатом совместной вины должника и кредитора ответственность должника должна соответствовать результатам, наступившим не по вине кредитора. По существу, речь здесь идет не об уменьшении ответственности должника, а о ее соразмерности вине. Согласно статье 1083 ГК РФ умысел потерпевшего освобождает причинителя вреда от ответственности.

Смешанную вину нужно отличать от *просрочки кредитора* (ст. 406 ГК РФ) — если он отказался принять предложенное должником надлежащее исполнение или не совершил действий, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором либо вытекающих из обычаев делового оборота или из существа обязательства, до совершения которых должник не мог исполнить своего обязательства. Согласно пункту 3 ст. 405 ГК РФ должник не считается просрочившим, пока обязательство не может быть исполнено вследствие просрочки кредитора.

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. Так, арбитражный суд удовлетворил иск о взыскании убытков в виде упущенной выгоды, причиненных недопоставкой двух вагонов хлопка, только на десять процентов, поскольку истец не принял разумных мер к их уменьшению — не воспользовался предоставленным ему статьей 520 ГК РФ правом приобрести недопоставленный хлопок у других изготовителей (один из которых находится на 300 км ближе, чем предприятие должника)

с отнесением всех необходимых и разумных расходов по его приобретению на просрочившего поставщика¹.

При применении деликтной ответственности размер возмещения подлежит уменьшению, если возникновению или увеличению вреда содействовала грубая неосторожность самого потерпевшего. Суд может уменьшить размер возмещения вреда, причиненного гражданином, с учетом его имущественного положения, за исключением случаев, когда вред причинен действиями, совершенными умышленно.

Глава 13

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ДОГОВОРЕ

§ 1. Понятие и содержание договора

Термин «договор» используется в нескольких значениях: во-первых, как основание возникновения правоотношения (юридический факт); во-вторых, как правоотношение, возникшее из этого основания (обязательство); в-третьих, как документ (форма соглашения). Таким образом, каждый раз, когда мы говорим о договоре, необходимо учитывать, в каком значении используется этот термин.

Общие положения о договоре содержатся в подразделе 2 раздела 3 ГК РФ. Понятие договора дано в статье 420 ГК РФ.



Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Договор является разновидностью сделки, для него характерны все признаки сделки как родового понятия.

В отличие от сделки, договор всегда представляет собой согласованное волеизъявление двух или более сторон, направленное на порождение гражданско-правовых последствий. Для договора

¹ См.: Российская юстиция. — 1997. — № 3. — С. 24.

необходимо совпадение воли сторон по всем вопросам, имеющим для них существенное значение.

Правовое регулирование договора как сделки осуществляется также правилами главы 9 ГК РФ о двух- и многосторонних сделках. Правовое регулирование договора как обязательства осуществляется в первую очередь правилами об отдельных видах договоров, затем общими положениями о договоре, а затем общими положениями об обязательствах.

В зависимости от количества сторон договоры делятся на двусторонние и многосторонние. При этом общие положения о договоре рассчитаны прежде всего на двусторонние договоры. К многосторонним договорам они применяются, если это не противоречит их многостороннему характеру.

Одним из принципов гражданского права является *принцип свободы договора*, который предполагает, во-первых, свободу в решении вопроса о необходимости заключить договор. Согласно пункту 1 ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством. Во-вторых, свободу в выборе контрагента, т. е. другой стороны договора. В-третьих, свободу выбора вида договора.

Согласно пунктам 2 и 3 ст. 421 ГК РФ стороны могут заключить договор, предусмотренный нормативным актом, либо не предусмотренный им, либо смешанный договор, т. е. договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами. В-четвертых, свободу усмотрения сторон при определении условий договора.

Содержание договора как юридического факта (основания возникновения обязательства) составляет совокупность условий, на которых он заключен. Содержание договора как обязательственного правоотношения составляют права и обязанности сторон, которые будут рассматриваться при изучении отдельных видов обязательств.

В соответствии с пунктом 4 ст. 421 ГК РФ содержание договора определяется по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иным правовым актом.

В зависимости от влияния факта согласования сторонами условий договора на его заключение все условия договора подразделяются в литературе на три группы: существенные, обычные и случайные.

К существенным относятся условия, достижение соглашения по которым обязательно для признания договора заключенным (п. 1 ст. 432 ГК РФ). Круг существенных условий для каждого вида договора различен, он определяется на основании специальных норм и волеизъявления одной из сторон. Их можно подразделить на объективно существенные и субъективно существенные. *Объективно существенные* условия должны быть согласованы сторонами независимо от их желания. К ним относятся: а) условие о предмете договора — общее для любого договора (так, договор купли-продажи будет беспредметным, если не определено, какие вещи будут переданы в его исполнение); б) условия, названные в соответствующем нормативном акте как существенные (например, согласно п. 1 ст. 555 ГК РФ существенным условием договора купли-продажи недвижимости названа цена); в) условия, которые необходимы для договоров данного вида, выражают его природу. *Субъективно существенными* являются все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Обычные условия, в отличие от существенных, не требуют согласования их сторонами. Они предусмотрены нормативными актами и в силу заключения сторонами соответствующего договора приобретают для них силу обязательных для исполнения условий договора. Считается, что стороны, заключив тот или иной договор, тем самым согласились подчиниться условиям, которые по закону распространяются на договорные отношения соответствующего вида или на все договоры вообще. К обычным условиям в соответствии с пунктом 5 ст. 421 ГК РФ относятся также условия, сформулированные обычаем делового оборота, применимым к отношениям сторон, если невозможно определить их содержание на основании договора или диспозитивной нормы.

Случайные условия, как и обычные, не влияют на заключение договора. В отличие от обычных условий, они предусматриваются договором, а не законом. Более того, они регулируют вопросы, законом не предусмотренные, либо содержат правила, отличные от диспозитивных норм. Случайные условия сходны с субъек-

тивно существенными условиями. Случайное условие включается в договор по предложению одной из сторон, причем оно может иметь для одной из сторон существенное значение, если она согласна заключить договор только при включении в договор этого условия. Отличие случайного условия от существенного проявляется при возникновении спора по поводу самого факта заключения договора. При отсутствии любого из объективно существенных условий договор признается незаключенным. Отсутствие случайного условия влечет признание договора незаключенным лишь в том случае, если заинтересованная сторона докажет, что она требовала согласования данного условия. Таким образом, условие, не включенное в договор, предполагается случайным, если не доказано, что оно относится к разряду субъективно существенных.

Договор содержит правила поведения, подлежащие исполнению сторонами и применению судом, поэтому для правильного уяснения содержания договора его условия, как и нормы права, подлежат *толкованию*. Толкование договора необходимо, во-первых, для установления его правовой природы (вида договора); во-вторых, для выяснения содержания каждого конкретного условия, которым стороны должны руководствоваться при исполнении договорного обязательства. Основные приемы, разработанные наукой для толкования норм права (грамматический, логический, систематический), должны использоваться судом и при анализе положений договора. Особенно важное значение толкование договора приобретает в тех случаях, когда текст договора вызывает какие-либо сомнения или возможность неодинакового его понимания.

Правила толкования договора закреплены в статье 431 ГК РФ. При толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений (*буквальное толкование*). Суд должен исходить из волеизъявления сторон, зафиксированного в тексте, поэтому текст договора нужно составлять с особой тщательностью, с тем чтобы он не мог быть неоднозначно истолкован. В случае неясности буквального значения условия договора оно устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом (*систематическое толкование*). Однако и в тех случаях, когда все условия договора и их буквальное значение ясны и понятны,

систематическое толкование необходимо для правильной его квалификации, а также выяснения прав и обязанностей сторон. Если указанными способами не удастся установить содержание волеизъявления сторон, суд выясняет *их действительную общую волю с учетом цели договора*. При этом принимаются во внимание все обстоятельства, имеющие значение для уяснения воли сторон, в том числе предшествующие договору переговоры и переписка, практика, установившаяся во взаимных отношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

§ 2. Виды договоров

Поскольку договоры являются одним из видов сделок, они классифицируются по тем же основаниям, что и сделки¹.

В зависимости от *юридической направленности* договоров выделяют основные и предварительные договоры. Большинство заключаемых договоров — это *основные договоры*, направленные непосредственно на возникновение обязательственного правоотношения.

Предварительный договор — это соглашение сторон о заключении основного договора в будущем на условиях, предусмотренных предварительным договором (п. 1 ст. 429 ГК РФ). Его нужно отличать от *срочного договора*, заключенного под отлагательным сроком, когда права и обязанности сторон возникают не сразу при заключении договора, а по истечении определенного срока. Предварительный договор также предполагает возникновение прав и обязанностей в будущем, однако он не может непосредственно породить эти права и обязанности.

Предварительный договор представляет собой добровольно принятое сторонами обязательство заключить дополнительно основной договор, в нем должны быть согласованы все существенные условия основного договора. Обязанность сторон заключить основной договор существует в течение срока, указанного в предварительном договоре, а если такой срок не определен — в течение года с момента заключения предварительного договора. Если до

¹ О видах сделок см. § 2 главы 6.

окончания этого срока одна из сторон не направит другой стороне предложение заключить основной договор, то обязательства сторон прекращаются. Если одна из сторон в установленный срок предложила заключить основной договор, однако другая сторона уклоняется от его заключения, допускается понуждение последней к заключению договора в судебном порядке. Если предварительный договор не содержит всех условий, которые относятся к разряду объективно существенных для основного договора, то он не может быть заключен в принудительном порядке. Сторона не вправе требовать включения в основной договор условий, не предусмотренных в предварительном договоре, если другая сторона возражает против этого.

Форма предварительного договора должна соответствовать форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме.

Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность. Если основной договор подлежит государственной регистрации, то предварительный договор заключается в письменной форме и не требует государственной регистрации, поскольку регистрация договора не является элементом его формы¹.

В зависимости от *степени свободы волеизъявления сторон при заключении* договора все договоры делятся на свободные и обязательные. *Свободными* являются договоры, заключение которых зависит от усмотрения сторон. Большинство договоров носят свободный характер. *Обязательные* договоры представляют собой исключения из принципа свободы договора. Это договоры, заключение которых обязательно для одной или обеих сторон в силу указаний закона или добровольно принятого сторонами обязательства. Среди обязательных договоров специально выделяются *публичные договоры* (ст. 426 ГК РФ), которые характеризуются следующими признаками.

1. *Особый субъектный состав* — одной стороной является коммерческая организация или индивидуальный предприниматель

¹ См. пункт 14 Обзора практики разрешения споров, связанных с применением Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», прилагаемого к информационному письму ВАС РФ от 16 февраля 2001 г. № 59.

(п. 3 ст. 23 ГК РФ), осуществляющие предпринимательскую деятельность по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг; на другой стороне выступает потребитель этих товаров, работ или услуг. В одних публичных договорах потребителем может быть только гражданин (например, в договоре бытового подряда), в других — как граждане, так и юридические лица (например, в договоре перевозки транспортом общего пользования).

2. Коммерческая организация или индивидуальный предприниматель по характеру своей деятельности должны осуществлять продажу товаров, производство работ и оказание услуг *в отношении каждого, кто к ним обратится* (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т. п.).

Статья 426 ГК РФ устанавливает правила, направленные на защиту более слабой стороны договора — потребителя. Во-первых, предприниматели обязаны устанавливать *равные условия* для всех потребителей при заключении договора, определении его условий, а также при исполнении обязательства. Запрещается оказывать предпочтение одному лицу перед другим в заключении публичного договора, кроме случаев, когда преимущественное право отдельных категорий потребителей на приобретение товаров, работ, услуг предусмотрено законом и иными правовыми актами. Условия публичного договора, не соответствующие императивным нормам, а также дискриминирующие потребителя по сравнению с другими, ничтожны.

Во-вторых, предприниматель может отказаться от заключения публичного договора только при отсутствии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы. При необоснованном уклонении от заключения публичного договора возможно его понуждение к заключению в судебном порядке. При этом бремя доказывания отсутствия возможности передать потребителю товары, выполнить соответствующие работы, предоставить услуги возложено на коммерческую организацию (см. п. 55 постановления № 6/8 от 1 июля 1996 г.). Для потребителя заключение публичного договора необязательно, поэтому понуждение его к заключению договора со стороны предпринимателя не допускается.

В зависимости от *порядка согласования условий договоров* они делятся на *взаимосогласованные* и *договоры присоединения*. Во взаимосогласованных договорах условия определяются обеими или всеми сторонами договора. *Договором присоединения* признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (ст. 428 ГК РФ). Таким образом, другая сторона по общему правилу не может требовать согласования условий и внесения изменений в стандартную форму. Она может либо заключить договор на условиях, определенных другой стороной, либо отказаться от заключения договора.

Закон устанавливает ряд гарантий для присоединившейся стороны. Она вправе потребовать расторжения или изменения договора, если договор присоединения хотя и не противоречит закону и иным правовым актам, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она исходя из своих разумно понимаемых интересов не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора¹. Исключение составляют случаи, когда сторона присоединилась к договору в связи с осуществлением своей предпринимательской деятельности и знала или должна была знать, на каких условиях заключает договор.

В зависимости от того, *кто может требовать исполнения договора*, выделяют *договоры в пользу их участников* и *договоры в пользу третьих лиц*. В договорах в пользу их участников требовать исполнения обязательства могут только сами участники. *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

¹ В случаях, когда договор присоединения заключен гражданином и в этот договор включено соглашение об исключении или ограничении ответственности должника-предпринимателя за нарушение обязательства, такое соглашение в случаях, предусмотренных пунктом 2 статьи 400 ГК РФ, является ничтожным (п. 56 постановления № 6/8 от 1 июля 1996 г.).

в свою пользу (ст. 430 ГК РФ). Конструкция договора в пользу третьего лица часто используется в договорах страхования, перевозки. В пользу третьего лица возможно также заключение договора банковского вклада.

Особенность договора в пользу третьего лица заключается в том, что он предоставляет право требования его исполнения лицу, не принимавшему участия в заключении договора. Причем это лицо может быть прямо указано в договоре (например, конкретный грузополучатель по договору перевозки) либо не указано (например, по договору страхования риска ответственности за причинение вреда). Более того, закон в ряде случаев указывает, что договор считается заключенным в пользу третьего лица, даже если в самом договоре указано, что он заключен в пользу стороны договора, или не сказано, в чью пользу он заключен (например, ст. 931, 932 ГК РФ). Стороны могут вносить изменения в такой договор или расторгнуть его только до момента, когда третье лицо выразит намерение воспользоваться своим правом по договору. После этого момента такое изменение или расторжение договора возможно лишь с согласия третьего лица, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Договоры в пользу третьего лица необходимо отличать от договоров об исполнении обязательства третьему лицу (переадресации исполнения), которые не предоставляют третьему лицу права требовать исполнения. Например, в договоре поставки может быть предусмотрено право покупателя давать поставщику указания об отгрузке товаров получателям (ст. 509 ГК РФ).

§ 3. Заключение договора

Согласно пункту 1 ст. 432 ГК РФ *договор считается заключенным*, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. В процессе заключения договора выделяется две стадии: *направление оферты* (предложения заключить договор) одной из сторон, которая называется оферентом, и *ее акцепт* (принятие предложения) другой стороной, которая называется акцептантом.

Предложение заключить договор для признания его офертой должно соответствовать следующим признакам: оно должно быть достаточно определенным и выражать намерение лица заключить договор с адресатом, акцептовавшим его; содержать существенные условия договора, достаточные для признания договора заключенным в случае принятия предложения; адресовано одному или нескольким конкретным лицам. Однако предложение, обращенное к неопределенному кругу лиц, может рассматриваться как *публичная оферта*, если из него усматривается воля оферента заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется. По общему же правилу реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении.

Юридическое значение оферты состоит в том, что она связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом. По общему правилу оферта является *безотзывной* (ст. 436 ГК РФ), т. е. не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано. Однако если извещение об отзыве оферты поступило до получения самой оферты или одновременно с ней, оферта считается неполученной.

Вторая стадия заключения договора — *акцепт оферты* — представляет собой ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть *полным* и *безоговорочным*. Если же это лицо согласно заключить договор, но на иных условиях по сравнению с тем, как предложено в оферте (например, включить дополнительные условия или изменить условия, предложенные в оферте), то такой ответ признается отказом от акцепта, но в то же время рассматривается как новая оферта (ст. 443 ГК РФ). Акцепт связывает лицо, направившее его, с момента его получения оферентом. Если извещение об отзыве акцепта поступило лицу, направившему оферту, ранее акцепта или одновременно с ним, акцепт считается неполученным.

Принятие оферты может быть выражено путем совершения *конклюдентных действий*: если в срок, установленный для акцепта, лицо совершает действия по выполнению указанных в оферте

условий договора (отгружает товары, предоставляет услуги, выполняет работы, уплачивает соответствующую сумму и т. п.), если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

Для признания соответствующих действий адресата оферты акцептом не требуется выполнения условий оферты в полном объеме: достаточно, чтобы лицо, получившее оферту (в том числе проект договора), приступило к ее исполнению на условиях, указанных в оферте, и в установленный для ее акцепта срок (см. п. 58 постановления № 6/8 от 1 июля 1996 г.).

Акцепт может быть также выражен посредством *молчания*, но в строго ограниченных случаях, предусмотренных законом, обычаем делового оборота, а также когда это вытекает из прежних деловых отношений сторон.

Согласно статье 433 ГК РФ договор по общему правилу признается заключенным *в момент получения оферентом акцепта*. При этом учитывается, указан ли в оферте срок для ее акцепта. Если такой срок в оферте определен, договор считается заключенным при условии, что акцепт получен лицом, направившим оферту, в пределах указанного в ней срока (ст. 440 ГК РФ). При отсутствии в оферте указания на срок для акцепта правила акцепта зависят от формы оферты: а) оферта сделана в письменной форме — договор считается заключенным, если акцепт получен до окончания срока, установленного законом или иными правовыми актами, а если такой срок не установлен — в течение нормально необходимого для этого времени; б) оферта сделана устно без указания срока для акцепта — договор считается заключенным, если другая сторона немедленно акцептовала ее.

В случаях, когда акцепт получен с опозданием, договор будет считаться заключенным только при условии, что оферент немедленно сообщит другой стороне о принятии акцепта. Если же извещение об акцепте, полученном с опозданием, было направлено своевременно, то акцепт по общему правилу не считается опоздавшим. Исключение составляют случаи, когда сторона, направившая оферту, немедленно уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием.

По общему правилу договор может заключаться путем обмена документами, однако законом установлены случаи, когда договор

должен быть оформлен в виде *одного документа, подписанного сторонами* (например, договор купли-продажи недвижимости — ст. 550 ГК РФ). Если договор в соответствии с законом подлежит *государственной регистрации*, то он считается заключенным с момента такой регистрации. Реальный договор признается заключенным с момента *передачи имущества* (ст. 433 ГК РФ).

Договор может быть заключен путем проведения торгов в форме аукциона или конкурса. В случаях, предусмотренных законом, проведение торгов для заключения договора обязательно (например, для заключения государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд). Договор заключается с лицом, выигравшим торги: на аукционе — с лицом, предложившее наиболее высокую или наиболее низкую цену (в зависимости от того, на стороне покупателя или продавца выступает организатор торгов), на конкурсе — с лицом, которое по заключению конкурсной комиссии предложило лучшие условия.

§ 4. Изменение и расторжение договора

Одним из принципов обязательственного права является *принцип неизменности договоров*, который означает, что договоры должны исполняться на условиях, определенных сторонами. Тем не менее возможны **три варианта изменения или расторжения договора**.

1. Изменение или расторжение договора *по соглашению сторон* (п. 1 ст. 450 ГК РФ). Принцип свободы договора предполагает свободу сторон не только в заключении, но и в изменении и расторжении договора, поэтому согласно пункту 1 ст. 450 ГК РФ договор может быть изменен или расторгнут по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законом или договором (например, согласно п. 4 ст. 817 ГК РФ в договоре государственного займа изменение условий выпущенного в обращение займа не допускается). Основанием для изменения или расторжения договора по соглашению его участников могут служить самые разнообразные обстоятельства. Соглашение об изменении или о расторжении договора по общему правилу должно совершаться в той же форме, что и сам договор, если из закона, иных правовых

актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное (п. 1 ст. 252 ГК РФ).

2. Изменение или расторжение договора *по решению суда по иску одной из сторон* (п. 2 ст. 450 ГК РФ) допускается только в том случае, если другая сторона возражает против изменения или расторжения договора. Статья 452 ГК РФ предусматривает необходимость соблюдения заинтересованной стороной досудебного порядка разрешения спора. Она должна направить другой стороне предложение изменить или расторгнуть договор, и только после получения отказа другой стороны от изменения или расторжения договора либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии — в 30-дневный срок заинтересованная сторона может заявить соответствующее требование в суд. При этом суд рассматривает спор по существу только в случае представления истцом доказательств, подтверждающих принятие им мер по урегулированию спора с ответчиком (см. п. 60 постановления № 6/8 от 1 июля 1996 г.).

Основаниями для такого изменения или расторжения служат, во-первых, существенное нарушение договора другой стороной (п. 2 ст. 450 ГК РФ); во-вторых, существенное изменение обстоятельств (ст. 451 ГК РФ). Эти основания являются общими для всех договоров. В-третьих, для отдельных видов договоров устанавливаются специальные основания в ГК РФ, других законах или договоре. Как правило, эти основания представляют собой случаи существенного нарушения обязательства применительно к данному виду договора. Их отличие состоит в том, что сторона должна доказать лишь факт нарушения, указанного в специальной норме права или договоре, не доказывая существенного характера такого нарушения. Например, согласно статье 619 ГК РФ арендодатель может требовать расторжения договора, если арендатор более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит арендную плату.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, влекущее для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. Таким образом, ущерб должен определяться не в абсолютном выражении, а относительно того, на что

рассчитывала сторона при заключении договора. Существенное нарушение договора является оценочной категорией и устанавливается судом в каждом конкретном случае.

При составлении договора стороны учитывают определенные обстоятельства, сложившиеся на момент его заключения (цены, конъюнктуру рынка и т. д.). Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения. Изменение обстоятельств 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. По общему правилу стороны сами своим соглашением приводят договор в соответствие с изменившимися обстоятельствами или расторгают его. Однако если соглашение не достигнуто, заинтересованная сторона может обратиться в суд с соответствующим исковым требованием, которое подлежит удовлетворению при наличии следующих условий в совокупности:

1) в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет, т. е. стороны объективно не могли предвидеть изменение обстоятельств;

2) изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота. Причины изменения обстоятельств носят непреодолимый характер, не зависят от сторон. Если изменение обстоятельств вызвано поведением одной из сторон, то иск не может быть удовлетворен на основании статьи 451 ГК РФ;

3) исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;

4) из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Как правило, в случае существенного изменения обстоятельств суд *расторгает* договор и по требованию любой из сторон определяет последствия расторжения договора исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с исполнением этого договора. *Изменение* договора судом возможно в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

3. Договор может быть изменен или расторгнут в результате *частичного или полного отказа* одной из сторон от исполнения договора, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон (например, согласно ст. 717 ГК РФ заказчик может отказаться от исполнения договора подряда).

Последствия изменения и расторжения договора определены в статье 453 ГК РФ. При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде. При расторжении договора обязательства сторон прекращаются. Эти последствия наступают, как правило, с момента заключения соглашения сторон об изменении или о расторжении договора (если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора), а при изменении или расторжении договора в судебном порядке — с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или о расторжении договора.

Согласно пункту 4 ст. 453 ГК РФ исполненное каждой из сторон до момента изменения или расторжения договора возврату не подлежит, если иное не установлено законом или соглашением сторон. Однако в литературе высказывается мнение о возможности истребования переданного как неосновательного обогащения, которое поддерживается и ВАС РФ в информационном письме от 11 января 2000 г. № 49 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением норм о неосновательном обогащении».

Если основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.

Глава 14

КУПЛЯ-ПРОДАЖА

§ 1. Общая характеристика договора купли-продажи

Купля-продажа — это основное обязательство, обеспечивающее товарооборот. Оно относится к группе договорных обязательств, направленных на передачу имущества в собственность.



Договор купли-продажи — это соглашение, в силу которого 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). Данный договор является консенсуальным, взаимным (двусторонне обязывающим) и возмездным.

Сторонами договора купли-продажи являются продавец и покупатель. Лица, заключающие договор, должны обладать необходимым объемом правоспособности. В качестве *продавца* может выступать собственник имущества или лицо, уполномоченное на распоряжение вещью (например, комиссионер, агент, доверительный управляющий). *Покупателем* может быть любое лицо, уполномоченное на совершение таких сделок.

Предметом договора купли-продажи могут быть любые вещи, не изъятые из оборота. Вещи, ограниченные в обороте, подлежат отчуждению с учетом их специального правового режима. Условие о товаре является *существенным* и считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара. Причем предметом договора может быть как товар, имеющийся в наличии у продавца в момент заключения договора, так и товар, который будет создан или приобретен продавцом в будущем, если иное не установлено законом или не вытекает из характера товара (например, сельскохозяйственная продукция, которая будет выращена продавцом). Особенным предметом купли-продажи являются также имущественные права. Общие положения применяются к их продаже с учетом содержания и характера этих прав.

Форма договора купли-продажи подчиняется общим требованиям, предъявляемым к форме сделок. Для отдельных видов предусмотрены специальные правила их оформления.

§ 2. Права и обязанности сторон по договору купли-продажи

Продавец обязан передать товар покупателю в собственность. Исполнение данной обязанности может осуществляться различными способами (ст. 458 ГК РФ): 1) вручение товара покупателю или указанному им лицу, если договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара; 2) предоставление товара в распоряжение покупателя, если товар должен быть передан покупателю или указанному им лицу *в месте нахождения товара* (например, п. 2 ст. 510 ГК РФ — выборка товаров). К сроку, предусмотренному договором, товар должен быть готов к передаче в надлежащем месте (идентифицирован для целей договора путем маркировки или иным образом) и покупатель в соответствии с условиями договора осведомлен о готовности товара к передаче; 3) сдача товара перевозчику или организации связи для доставки покупателю, если договором не предусмотрен иной способ передачи товара.

По общему правилу с момента исполнения продавцом обязанности передать товар к покупателю переходят право собственности (ст. 223 ГК РФ) и риск случайной гибели или случайного повреждения товара (ст. 459 ГК РФ). Если товар был продан во время его нахождения в пути, то риск случайной гибели переходит на покупателя с момента заключения договора купли-продажи. Стороны могут по-иному определить момент перехода риска случайной гибели товара.

Согласно статье 463 ГК РФ, если продавец отказывается передать покупателю проданный товар, покупатель, в свою очередь, вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи. Кроме того, если предметом договора купли-продажи является индивидуально-определенная вещь, то покупатель вправе истребовать ее у продавца или потребовать возмещения убытков (ст. 463).

Исполнение продавцом обязанности передать товар должно соответствовать ряду условий.

1. По общему правилу продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее *принадлежности*, а также относящиеся к ней *документы* (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т. п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором (ст. 456 ГК РФ). Договором стороны могут освободить продавца от этой обязанности.

2. Продавец обязан *передать товар свободным от прав третьих лиц* — как вещных, так и обязательственных (ст. 460–462 ГК РФ). Данное условие призвано обеспечить беспрепятственное осуществление покупателем правомочий владения, пользования и распоряжения вещью. Однако покупатель может согласиться принять товар, обремененный правами третьих лиц (например, правом аренды).

3. Продавец обязан передать товар *в установленный договором срок*. Если срок договором не определен, то применяются правила статьи 314 ГК РФ. При заключении договора купли-продажи с условием его исполнения к строго определенному сроку (когда из договора ясно вытекает, что при нарушении срока его исполнения покупатель утрачивает интерес к договору) продавец вправе исполнять такой договор до наступления или после истечения определенного в нем срока только с согласия покупателя (ст. 457 ГК РФ).

4. Продавец обязан передать покупателю товар, *качество которого соответствует договору купли-продажи*. Согласно пункту 2 ст. 469 ГК РФ продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, ради которых приобретается товар, если эти цели были сообщены продавцу при заключении договора, и в любом случае товар должен быть пригодным для использования по его общецелевому назначению.

При продаже товара по образцу и (или) по описанию продавец обязан передать покупателю товар, который соответствует образцу и (или) описанию (п. 3 ст. 469 ГК РФ).

Для продавца, осуществляющего предпринимательскую деятельность, установлены повышенные требования в отношении качества товара. Он обязан передать товар, соответствующий

обязательным требованиям к качеству продаваемого товара, предусмотренным законом или в установленном им порядке (например, требованиям технических регламентов)¹.

По соглашению между продавцом и покупателем может быть передан товар, соответствующий повышенным требованиям к качеству по сравнению с обязательными требованиями, предусмотренными законом или в установленном им порядке.

Законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями государственных стандартов или договором купли-продажи может быть предусмотрена обязанность продавца проверить качество товара (испытание, анализ, осмотр и т. п.). В этом случае продавец должен предоставить покупателю доказательства осуществления проверки качества товара (ст. 474 ГК РФ).

Согласно пункту 1 ст. 470 ГК РФ переданный товар *в пределах разумного срока* должен быть пригодным для целей, для которых товары такого рода обычно используются. Договором может быть предусмотрено предоставление продавцом гарантии качества товара, в этом случае продавец обязан передать покупателю товар, который должен соответствовать предъявляемым к нему требованиям в течение определенного времени, установленного договором (*гарантийного срока*).

Гарантийный срок по общему правилу начинает течь с момента передачи товара покупателю (если иное не предусмотрено договором купли-продажи). Однако если покупатель был лишен возможности использовать товар по обстоятельствам, зависящим от продавца (например, не передана инструкция по эксплуатации), то гарантийный срок исчисляется с момента устранения соответствующих обстоятельств продавцом. Если товар в течение определенного времени не мог использоваться из-за обнаруженных в нем недостатков, то гарантийный срок продлевается на это время при условии извещения продавца о недостатках товара в установленном порядке (ст. 483 ГК РФ). Установление гарантии имеет важное практическое значение, поскольку влияет на распределение бремени доказывания времени и причин возникновения недостатков товара.

¹ См.: Федеральный закон от 12 июня 2008 г. № 88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию», Федеральный закон от 27 октября 2008 г. № 178-ФЗ «Технический регламент на соковую продукцию из фруктов и овощей» и др.

По общему правилу, установленному пунктом 1 ст. 476 ГК РФ, продавец отвечает за недостатки товара, если *покупатель докажет*, что недостатки товара возникли *до его передачи* покупателю или по причинам, возникшим до этого момента. Если на товар продавцом была предоставлена гарантия качества, то до истечения гарантийного срока он отвечает за недостатки товара, если *не докажет*, что недостатки товара возникли *после его передачи* покупателю вследствие нарушения покупателем правил пользования товаром или его хранения, либо действий третьих лиц, либо непреодолимой силы (п. 2 ст. 476 ГК РФ).

Законом закреплен перечень товаров, в отношении которых обязательно установление срока годности — срока, по истечении которого они считаются непригодными для использования по назначению (продукты питания, медикаменты, парфюмерно-косметические товары и т. п. потребляемые товары). *Срок годности товара* определяется периодом времени, исчисляемым со дня его изготовления, в течение которого товар пригоден к использованию, либо датой, до наступления которой товар пригоден к использованию (ст. 473 ГК РФ). Продавец обязан передать *такой* товар покупателю с расчетом, чтобы он мог быть использован по назначению до истечения срока годности, если иное не предусмотрено договором.

Последствия передачи товара ненадлежащего качества (ст. 475 ГК РФ) зависят от характера нарушения требований к качеству товара. Если недостатки являются *существенными* (неустраняемые недостатки, недостатки, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и другие подобные недостатки), то покупателю предоставляется право по своему выбору отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы или потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

Если недостатки товара не являются существенными и не были оговорены продавцом, то покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца соразмерного уменьшения покупной цены; безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок; возмещения своих расходов на устранение недостатков товара.

Покупатель вправе предъявить требования, связанные с недостатками товара, при условии, что они обнаружены в сроки, установленные статьей 477 ГК РФ. По общему правилу недостатки проданного товара должны быть обнаружены в разумный срок, но в пределах двух лет со дня передачи товара покупателю либо в пределах более длительного срока, когда такой срок установлен законом или договором купли-продажи. Если на товар установлен гарантийный срок, то покупатель вправе предъявить требования при обнаружении недостатков в течение гарантийного срока. В случаях, когда недостатки товара обнаружены покупателем по истечении гарантийного срока, но в пределах двух лет со дня передачи ему товара, покупатель может предъявить требования на общих основаниях и соответственно должен доказать, что недостатки товара возникли до передачи товара покупателю или по причинам, возникшим до этого момента. Согласно пункту 4 ст. 477 ГК РФ в отношении товара, на который установлен срок годности, покупатель вправе предъявить требования, связанные с недостатками товара, если они обнаружены в течение срока годности товара.

5. Продавец обязан передать товар *в обусловленном количестве*. Условие о количестве товара может быть согласовано: во-первых, в соответствующих единицах измерения (меры веса, длины, площади и т. п.); во-вторых, в денежном выражении (при этом изменение в процессе исполнения договора цены товара, обусловленной договором, не влияет на условие договора о количестве, если стороны не оговорили иное); в-третьих, путем установления в договоре порядка его определения.

Если передано меньшее количество товара, то покупатель вправе либо потребовать передать недостающее количество товара, либо отказаться от переданного товара и от его оплаты, а если товар оплачен, потребовать возврата уплаченной денежной суммы. Если передано большее количество товара, то покупатель обязан известить об этом продавца. В случае, когда в разумный срок после получения сообщения покупателя продавец не распорядится соответствующей частью товара, покупатель вправе, если иное не предусмотрено договором, принять весь товар и оплатить дополнительно принятый товар по той же цене (определенной для товара, принятого в соответствии с договором), если иная цена не определена соглашением сторон.

6. Продавец обязан передать товар *в согласованном ассортименте*, т. е. в определенном соотношении по видам, моделям, размерам, цветам или иным признакам.

В случаях, когда ассортимент переданных товаров не соответствует договору, покупатель вправе отказаться от их принятия и оплаты, а если они оплачены, потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

Если продавец передал покупателю наряду с товарами, ассортимент которых соответствует договору купли-продажи, товары с нарушением условия об ассортименте, покупатель вправе по своему выбору:

- 1) принять товары, соответствующие условию об ассортименте, и отказаться от остальных товаров;
- 2) отказаться от всех переданных товаров;
- 3) потребовать заменить товары, не соответствующие условию об ассортименте, товарами в ассортименте, предусмотренном договором; во всех трех случаях покупатель вправе также отказаться от оплаты этих товаров, а если они оплачены, потребовать возврата уплаченной денежной суммы;
- 4) принять все переданные товары (причем товары считаются принятыми, если покупатель в разумный срок после их получения не сообщит продавцу о своем отказе от товаров).

7. Продавец обязан передать товар *в комплектности*, определенной договором, обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями (ст. 478 ГК РФ). Под комплектностью понимается совокупность деталей, узлов, отдельных составляющих товар частей (комплектующих изделий), образующих единое целое, используемое по общему назначению.

В случае передачи некомплектного товара покупатель в соответствии со статьей 480 ГК РФ вправе по своему выбору потребовать от продавца соразмерного уменьшения покупной цены или доукомплектования товара в разумный срок. Если же продавец не выполняет это требование в разумный срок, то покупатель приобретает право по своему выбору потребовать замены некомплектного товара на комплектный либо отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

8. Договором купли-продажи может быть предусмотрена обязанность продавца передать покупателю *определенный набор товаров в комплекте* (комплект товаров). Комплект представляет собой набор отдельных товаров, обусловленный единством их применения, который согласуется сторонами.

Продавец обязан передать покупателю все товары, входящие в комплект, одновременно, если же договором предусмотрена возможность передачи по частям, обязательство считается выполненным с момента передачи всех товаров, включенных в комплект. Если продавец нарушает условие договора о передаче товаров в комплекте, то покупатель приобретает те же права, что и при передаче некомплектного товара.

9. Продавец обязан передать покупателю товар *в таре и (или) упаковке*, предусмотренной договором (ст. 481 ГК РФ). При отсутствии в договоре требований к таре и упаковке товар должен быть затарен и (или) упакован обычным для такого товара способом, а при отсутствии такового способом, обеспечивающим сохранность товаров такого рода при обычных условиях хранения и транспортирования. Продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать покупателю товар в таре и (или) упаковке, соответствующих установленным обязательным требованиям к таре и (или) упаковке. Товар передается без тары и упаковки, если это предусмотрено договором или вытекает из существа обязательства, а также когда товар по своему характеру не требует затаривания и (или) упаковки.

Согласно статье 490 ГК РФ договором купли-продажи может быть предусмотрена *обязанность продавца (или покупателя) страховать товар*. В случае, когда сторона, обязанная страховать товар, не осуществляет страхование в соответствии с условиями договора, другая сторона вправе застраховать товар и потребовать от обязанной стороны возмещения расходов на страхование либо отказаться от исполнения договора.

Обязанность покупателя принять товар обусловлена взаимным характером обязательства купли-продажи (ст. 484 ГК РФ). С одной стороны, покупатель имеет право требовать передачи ему товара, с другой — он обязан принять переданный ему товар,

поскольку в противном случае будет нарушен интерес продавца в получении покупной цены.

Покупатель обязан совершить все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров, передаваемых в соответствии с договором. Действия покупателя по принятию товаров зависят от способа их передачи (например, в случае выборки товаров он должен обеспечить вывоз товаров из места их нахождения). Если покупатель не принимает товар или отказывается его принять без законных оснований, то продавец вправе потребовать от покупателя принять товар или отказаться от исполнения договора.

Покупатель обязан *оплатить товар по цене*, предусмотренной договором купли-продажи (ст. 485 ГК РФ), а также совершить за свой счет действия, которые необходимы для осуществления платежа (например, оформить платежное поручение). Покупатель обязан уплатить продавцу цену переданного товара полностью, если договором не предусмотрена рассрочка оплаты товара. Если договор не предусматривает цену товара и не устанавливает порядка ее определения, то оплата должна производиться по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары (п. 3 ст. 424 ГК РФ).

Оплата товара должна быть произведена *в порядке и в срок*, предусмотренные договором. Возможны следующие варианты оплаты: 1) оплата товара непосредственно до или после передачи продавцом товара (общее правило — п. 1 ст. 486 ГК РФ); 2) оплата товара через определенный срок после передачи товара (продажа в кредит). Денежная сумма может передаваться частями в согласованные сроки (продажа товара в кредит с рассрочкой платежа); 3) предварительная оплата.

При *продаже товара в кредит* (ст. 488 ГК РФ) в случае неоплаты покупателем полученного товара в установленный срок продавец вправе потребовать оплаты переданного товара или возврата неоплаченных товаров, а также уплаты процентов в соответствии со статьей 395 ГК РФ со дня, когда по договору товар должен был быть оплачен, до дня оплаты товара покупателем, если иное не предусмотрено законом или договором. Договором может быть предусмотрена обязанность покупателя уплачивать проценты на

сумму, соответствующую цене товара, начиная со дня передачи товара продавцом.

Важной гарантией прав продавца при продаже товара в кредит является установленное законом право залога продавца на товар с момента его передачи покупателю и до его оплаты (залог в силу закона) (п. 5 ст. 488 ГК РФ). Кроме того, договором может быть предусмотрено, что право собственности на переданный покупателю товар сохраняется за продавцом до оплаты товара или наступления иных обстоятельств (ст. 491 ГК РФ). Если в предусмотренный договором срок покупатель не оплатит переданный товар или не наступят иные обстоятельства, при которых право собственности переходит к покупателю, то продавец вправе потребовать от покупателя возвратить ему товар, если иное не предусмотрено договором.

Для договора о продаже товара в кредит *с условием о рас-срочке платежа* дополнительно установлены *существенные условия* — цена товара, порядок, сроки и размеры платежей (п. 1 ст. 489 ГК РФ). При отсутствии со стороны покупателя очередного платежа в установленный договором срок продавец вправе, если иное не предусмотрено договором, отказаться от исполнения договора и потребовать возврата проданного товара. Исключения составляют случаи, когда сумма платежей, полученных от покупателя, превышает половину цены товара.

Если договором предусмотрена *предварительная оплата товара*, но покупатель не производит оплаты, то продавец в соответствии со статьей 328 ГК РФ вправе приостановить исполнение или отказаться от исполнения и взыскать убытки. Если же продавец получил сумму предварительной оплаты, но в установленный срок не передал товар, то покупатель вправе потребовать передачи оплаченного товара или возврата суммы предварительной оплаты за товар, не переданный продавцом, а также уплаты на сумму предварительной оплаты процентов в соответствии со статьей 395 ГК РФ со дня, когда по договору передача товара должна была быть произведена, до дня передачи товара покупателю или возврата ему предварительно уплаченной им суммы, если договором не установлено иное. Договором может быть предусмотрена обязанность продавца уплачивать проценты на сумму предварительной оплаты со дня получения этой суммы от покупателя.

§ 3. Отдельные виды договора купли-продажи

Законодатель выделяет **семь видов договора купли-продажи**, которые регулируются специальными параграфами главы 30 ГК РФ (розничная купля-продажа, поставка товаров, поставка товаров для государственных или муниципальных нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия). Каждый вид договора купли-продажи характеризуется специфическими признаками (субъектный состав, предмет), которые обусловили необходимость его специального регулирования. Следует подчеркнуть, что выделенные законодателем виды не исчерпывают все многообразие отношений купли-продажи (например, договор купли-продажи недвижимости, заключенный между гражданами, регулируется специальным параграфом; если же граждане заключают договор купли-продажи мебели, то он регулируется общими положениями о купле-продаже). Кроме того, некоторые виды являются разновидностью других видов договора купли-продажи (например, контрактация — это разновидность поставки). Общие положения (§ 1 гл. 30 ГК РФ) применяются к отдельным видам договора купли-продажи, если иное не предусмотрено специальными нормами об этих видах. Аналогично нормы, регулирующие отдельный вид договора купли-продажи, применяются к его разновидности постольку, поскольку специальными нормами не предусмотрено иное.



Договор розничной купли-продажи — это соглашение, в силу которого продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю в собственность товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью, а покупатель обязуется принять товар и оплатить его (п. 1 ст. 492 ГК РФ).

Договор розничной купли-продажи характеризуется особым субъектным составом и предметом договора, а также способом организации продажи.

В качестве *продавца* выступает лицо, для которого продажа товаров в розницу составляет содержание его предпринимательской

деятельности. Как правило, это коммерческая организация или индивидуальный предприниматель. Однако продавцом по данному договору может быть и некоммерческая организация, осуществляющая предпринимательскую деятельность. *Покупателем* может быть не только гражданин, но и юридическое лицо, приобретающее указанный товар в розницу (например, фирма приобретает в магазине канцелярские принадлежности).

Предметом договора купли-продажи является товар, предназначенный для использования, не связанного с предпринимательской деятельностью. Продажа товаров осуществляется в розницу.

Договор розничной купли-продажи является *публичным договором*, на него распространяются все гарантии, установленные статьей 426 ГК РФ. Согласно пункту 3 ст. 492 ГК РФ к отношениям по договору розничной купли-продажи с участием покупателя-гражданина, не урегулированным ГК РФ, применяются законы о защите прав потребителей¹ и иные правовые акты, принятые в соответствии с ними.



Договор поставки — это соглашение, в силу которого поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю в собственность 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 (ст. 506 ГК РФ).

Договор поставки — это вид договора купли-продажи, предназначенный для использования в сфере предпринимательской деятельности. Квалифицирующими признаками договора поставки являются следующие.

1. *Особый субъектный состав* — продавец товаров именуется поставщиком, им может быть только лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность (изготовитель товаров или посредник). На стороне покупателя также по общему правилу выступают предприниматели. Однако не исключается возможность заключе-

¹ См. Закон Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей».

ния договоров поставки некоммерческими организациями во исполнение своих уставных целей (например, благотворительной организацией) или для обеспечения организационной деятельности.

2. *Цель приобретения товаров* по договору поставки — использование в предпринимательской деятельности и любые иные цели, не связанные с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. При этом под целями, не связанными с личным использованием, следует понимать в том числе приобретение покупателем товаров для обеспечения его деятельности в качестве организации или гражданина-предпринимателя (оргтехники, офисной мебели, транспортных средств, материалов для ремонтных работ и т. п.)¹.

3. По договору поставки товары передаются *в обусловленный срок или сроки*. По смыслу статьи 506 ГК РФ срок поставки является существенным условием договора поставки, которое в обязательном порядке должно быть обусловлено сторонами в договоре.

Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд является разновидностью поставки, поэтому на нее распространяется § 3 гл. 30 ГК РФ. Кроме того, в части, не урегулированной ГК РФ, применяются законы о поставках для государственных или муниципальных нужд² (п. 2 ст. 525 ГК РФ). Отличительные признаки:

1) в договоре участвует государственный или муниципальный заказчик, действующий от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд. Заказчиками могут выступать государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами или органы местного самоуправления, а также бюджетные

¹ См. пункт 5 постановления Пленума ВАС РФ № 18 от 22 октября 1997 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса РФ о договоре поставки».

² См. Федеральные законы от 2 декабря 1994 г. № 53-ФЗ «О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд», от 13 декабря 1994 г. № 60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд», от 29 декабря 1994 г. № 79-ФЗ «О государственном материальном резерве», от 27 декабря 1995 г. № 213-ФЗ «О государственном оборонном заказе».

учреждения, иные получатели средств соответствующего бюджета при размещении заказов на поставки товаров за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования¹;

2) цель приобретения товаров — обеспечение государственных или муниципальных нужд. Государственные нужды подразделяются на два уровня: федеральные нужды и нужды субъектов Федерации. Государственные и муниципальные нужды — это потребности соответствующего публичного образования в товарах, необходимых для осуществления функций и полномочий публичного образования, государственных (муниципальных) заказчиков, для исполнения международных обязательств Российской Федерации и реализации региональных целевых программ, обеспечиваемые за счет средств соответствующего бюджета и внебюджетных источников финансирования².

Отношения между поставщиком и заказчиком оформляются особым видом договора — государственным или муниципальным контрактом на поставку для государственных или муниципальных нужд.

Государственный или муниципальный контракт на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд — это соглашение, в силу которого поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров (ст. 526 ГК РФ). Контракт заключается на основе заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, который размещается в соответствии с Федеральным законом «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Кроме того, в тех случаях, когда товары должны поставляться другим лицам, определяемым заказчиком, контрактом может быть предусмотрено заключение между указанными лицами (покупателями) и поставщиком *договоров поставки для государственных*

¹ См. пункт 1 статьи 4 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о размещении заказов).

² См.: Статья 3 Закона о размещении заказов.

или муниципальных нужд. Условия договора поставки для государственных или муниципальных нужд определяются в соответствии с условиями контракта. Однако стороны могут более детально согласовать условия поставки с учетом потребностей покупателя.

Таким образом, поставка товаров для государственных или муниципальных нужд может оформляться двумя договорами — государственным или муниципальным контрактом и договором поставки для государственных или муниципальных нужд, которые поставщик заключает соответственно с заказчиком и получателем товаров.



Договор контрактации — это соглашение, в силу которого производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю — лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи, а заготовитель обязуется принять сельскохозяйственную продукцию и оплатить ее (п. 1 ст. 535 ГК РФ).

Договор контрактации обладает следующими отличительными признаками:

1) предметом договора контрактации может быть только сельскохозяйственная продукция, причем выращенная (произведенная) стороной, выступающей продавцом в данном договоре. Как правило, договор контрактации заключается на будущий товар — будущий урожай, приплод и т. п.;

2) поставщиком должен быть производитель сельскохозяйственной продукции. Как правило, им является сельскохозяйственная коммерческая организация (производственный кооператив, хозяйственное товарищество или общество) или индивидуальный предприниматель — глава крестьянского (фермерского) хозяйства. Если поставщиком сельскохозяйственной продукции является не производитель, а обыкновенный субъект предпринимательской деятельности, такой договор не может квалифицироваться как контрактация, поскольку по своему субъектному составу не отвечает требованиям статьи 536 ГК РФ, и должен быть оформлен как поставка.

На стороне *покупателя* выступает заготовитель сельскохозяйственной продукции (контрактант), который приобретает ее для использования в предпринимательской деятельности.

Следовательно, изготовителями могут быть предприниматели, осуществляющие переработку или продажу сельскохозяйственной продукции;

3) цель приобретения сельскохозяйственной продукции — ее дальнейшая переработка или продажа.



Договор энергоснабжения — это соглашение, в силу которого энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии (п. 1 ст. 539 ГК РФ).

Отличительными признаками договора энергоснабжения являются:

1) специфический предмет договора — энергия (электрическая, тепловая). С точки зрения объектов гражданских прав электрическая, тепловая энергия представляет собой специфическую вещь (товар), потребляемую при передаче, определенную всегда родовыми признаками, делимую. *Как товар, энергия* обладает значительными особенностями: она представляет собой определенное свойство материи — способность производить полезную работу. Энергия не может складироваться, храниться, как другие товары, поэтому ее производство и подача осуществляются постоянно. Энергия потребляется при ее принятии и не может быть возвращена, например, в случае ненадлежащего качества. В силу своих естественных свойств энергия (особенно электрическая) может причинить вред жизни, здоровью человека или имуществу, поэтому при регулировании данного договора особое внимание обращается на качество энергии и обеспечение безопасности ее передачи и использования. Наличие энергии в сети, количество потребленной энергии может быть определено с помощью специальных приборов;

2) специфический способ передачи предмета договора — энергия может быть передана только через присоединенную сеть (электросети, тепловые сети), которая представляет собой систему технических устройств, обеспечивающих передачу и безопасное использование электроэнергии потребителем;

3) стороны договора называются «энергоснабжающая организация» и «абонент (потребитель энергии)».

Договору энергоснабжения посвящен § 6 главы 30 ГК РФ. Кроме того, к отношениям по данному договору применяются законы¹ и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними.



Договор купли-продажи недвижимости — это соглашение, в силу которого продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество, а покупатель обязуется принять указанное недвижимое имущество и оплатить его (п. 1 ст. 549 ГК РФ).

Квалифицирующим признаком данного договора является его *предмет* — недвижимое имущество, т. е. вещи, прочно связанные с землей, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно². Именно особый предмет договора обусловил необходимость его специального регулирования.

Существенными условиями договора продажи недвижимости являются условия о предмете договора и о цене. В соответствии со статьей 554 ГК РФ условие о предмете договора считается согласованным только в том случае, если в договоре указаны данные, позволяющие определенно установить недвижимое имущество, подлежащее передаче покупателю, в том числе данные, определяющие расположение недвижимости на соответствующем земельном участке либо в составе другого недвижимого имущества.

В договоре продажи недвижимости в обязательном порядке должна быть установлена *цена недвижимого имущества*. Считается, что установленная в договоре цена здания, сооружения или другого недвижимого имущества, находящегося на земельном участке, включает цену соответствующей части земельного участка или права на нее, которые передаются с этим недвижимым

¹ См. Федеральные законы от 26 марта 2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» и от 26 марта 2003 г. № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике».

² О недвижимом имуществе см. § 2 главы 5.

имуществом, если иное не предусмотрено законом или договором продажи недвижимости.

Согласно статье 550 ГК РФ договор продажи недвижимости должен быть совершен в *письменной форме* путем составления одного документа, подписанного сторонами. Таким образом, обмен документами, а также совершение конклюдентных действий в ответ на письменную оферту для договора продажи недвижимости исключаются. Несоблюдение формы договора продажи недвижимости влечет его недействительность.

Договоры продажи жилого помещения, предприятия подлежат государственной регистрации и считаются заключенными с момента такой регистрации. Договоры продажи иного недвижимого имущества заключаются в простой письменной форме и в государственной регистрации не нуждаются.

Переход права собственности на недвижимость к покупателю подлежит государственной регистрации во всех случаях. Если одна из сторон уклоняется от подачи заявления о государственной регистрации перехода права собственности на недвижимость, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о государственной регистрации. На основании решения суда регистрирующий орган осуществляет государственную регистрацию перехода права собственности, при этом наличия заявления сторон договора не требуется. Государственная регистрация перехода права собственности может быть произведена также по требованию судебного пристава-исполнителя в целях последующего обращения взыскания на недвижимое имущество при отсутствии или недостаточности у должника (покупателя недвижимости) иного имущества или имущественного права, на которое может быть обращено взыскание (ст. 66 Федерального закона от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»).

Передача недвижимого имущества оформляется передаточным актом.



Договор продажи предприятия — это соглашение, в силу которого продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам (п. 1 ст. 559 ГК РФ).

Состав предприятия как имущественного комплекса определен в статье 132 ГК РФ (недвижимые и движимые вещи, права требования, долги, права на средства индивидуализации, иные исключительные права). Предприятие в целом рассматривается как недвижимость, поэтому по вопросам, не урегулированным § 7 главы 30 ГК РФ, применяются правила § 6, а затем общие положения о купле-продаже.

Договор продажи предприятия заключается в *письменной форме* путем составления одного документа, подписанного сторонами. К нему должны быть приложены: акт инвентаризации, бухгалтерский баланс, заключение независимого аудитора о составе и стоимости предприятия, а также перечень всех долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований. Несоблюдение формы договора продажи предприятия влечет его недействительность. Кроме того, договор продажи предприятия подлежит *государственной регистрации* и считается заключенным с момента такой регистрации (п. 3 ст. 560 ГК РФ). Регистрация сделок с предприятием как имущественным комплексом проводится Федеральной регистрационной службой.

Поскольку в состав предприятия входят долги, необходимо письменное уведомление кредиторов по обязательствам, включенным в состав продаваемого предприятия.

Глава 15

МЕНА. ДАРЕНИЕ

§ 1. Договор мены

Договор мены, как и купля-продажа, относится к группе договоров, направленных на передачу имущества в собственность. Он регулируется главой 31 ГК РФ.



Договор мены — это соглашение, в силу которого каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой (п. 1 ст. 567 ГК РФ).

В отличие от купли-продажи, при мене товар обменивается на другой товар, а не на денежные средства. Если в обмен на передачу вещи предусматривается иное встречное предоставление (выполнение работы, оказание услуги, уступка права требования), то такой договор не может быть квалифицирован как договор мены¹ и должен рассматриваться как смешанный договор.

Договор мены является консенсуальным, взаимным и возмездным. *Существенным условием* договора является его предмет, стороны должны определить наименование и количество обмениваемых товаров, в противном случае договор считается незаключенным.

Предметами договора мены могут быть любые недвижимые и движимые вещи, не изъятые из гражданского оборота, с учетом правил об оборотоспособности объектов (ст. 129 ГК РФ). Денежные средства не могут быть самостоятельным предметом по договору мены, за исключением случаев, когда денежные знаки выступают в качестве объектов коллекционирования. ГК РФ не устанавливает требований о равном правовом режиме обмениваемых товаров (например, недвижимая вещь может обмениваться на движимую).

Согласно пункту 1 ст. 568 ГК РФ товары, подлежащие обмену, предполагаются равноценными, если из договора мены не вытекает иное. Если в соответствии с договором мены обмениваемые товары признаются неравноценными, сторона, обязанная передать товар, цена которого ниже цены товара, предоставляемого в обмен, должна оплатить разницу в ценах непосредственно до или после исполнения ее обязанности передать товар, если иной порядок оплаты не предусмотрен договором (п. 2 ст. 568 ГК РФ).

Форма договора мены подчиняется правилам о купле-продаже, а также общим положениям о форме сделок. Например, если одним из обмениваемых товаров является квартира, то договор подлежит государственной регистрации.

Законодатель непосредственно не регулирует права и обязанности сторон по договору мены. Глава 31 ГК РФ содержит лишь специальные правила, отражающие особенности договора мены

¹ См. пункты 1 и 3 информационного письма Президиума ВАС РФ от 24 сентября 2002 г. № 69 «Обзор практики разрешения споров, связанных с договором мены».

по сравнению с договором купли-продажи. По вопросам, не урегулированным главой 31 ГК РФ, применяются нормы о купле-продаже, если это не противоречит существу мены и специальным нормам. При этом каждая из сторон признается продавцом товара, который она обязуется передать, и покупателем товара, который она обязуется принять в обмен. Расходы на передачу обмениваемых товаров и их принятие осуществляются в каждом случае той стороной, которая несет соответствующие обязанности (п. 1 ст. 568 ГК РФ).

Каждая сторона по договору мены обязана передать предусмотренный договором товар свободным от прав третьих лиц, с принадлежностями и документами, в обусловленном количестве, надлежащего качества, в необходимых комплекте, комплектности, ассортименте и т. д. Другая сторона вправе требовать передачи ей такого товара и, в свою очередь, обязана передать товар.

Если в соответствии с договором мены сроки передачи обмениваемых товаров не совпадают, то к исполнению обязательства той стороной, которая должна передать товар после передачи товара другой стороной, применяются *правила о встречном исполнении обязательств* (ст. 328 ГК РФ), т. е. сторона может приостановить передачу товара до надлежащего исполнения обязательств другой стороной либо отказаться от исполнения обязательства и потребовать возмещения убытков.

Статья 570 ГК РФ содержит специальную норму, регулиющую *момент перехода права собственности* на обмениваемые товары. Данное право переходит к сторонам одновременно после исполнения обязательств передать соответствующие товары обеими сторонами, если законом или договором мены не предусмотрено иное.

В отличие от общего правила, согласно которому право собственности переходит к приобретателю по договору с момента передачи вещи (ст. 223 ГК РФ), для перехода права собственности по договору мены необходима передача товаров обеими сторонами. Если по договору мены передается недвижимое имущество, то право собственности у приобретателя возникает с момента его государственной регистрации. Например, при мене квартирами осуществляется государственная регистрация договора и регистрация перехода права собственности на каждый обмениваемый объект недвижимости.

§ 2. Договор дарения

Договор дарения — это соглашение, в силу которого 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). Данный договор регулируется главой 32 ГК РФ.

Сторонами договора являются даритель и одаряемый. На любой из сторон могут выступать граждане и юридические лица, а также публичные образования. При этом нужно учитывать нормы статей 575 и 576 ГК РФ о запрещении и ограничении дарения. Юридические лица, которым вещь принадлежит на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, вправе подарить ее *с согласия собственника*, если законом не предусмотрено иное. Это ограничение не распространяется на обычные подарки небольшой стоимости.

По общему правилу *не допускается совершение договора дарения* (ст. 575 ГК РФ): 1) если и дарителем, и одаряемым выступают коммерческие организации; 2) если одаряемыми являются работники образовательных организаций, медицинских организаций, организаций, оказывающих социальные услуги, аналогичных организаций, а дарителями — граждане, находящиеся в таких организациях на лечении, содержании или воспитании, супруги и родственники этих граждан; 3) если одаряемыми являются лица, замещающие государственные должности РФ, государственные должности субъектов РФ, муниципальные должности, государственные служащие, муниципальные служащие, служащие Банка России и дар передается гражданином или юридическим лицом в связи с их должностным положением или в связи с исполнением ими служебных обязанностей; 4) если дарителями являются малолетние и граждане, признанные недееспособными, и договор совершается от их имени их законными представителями. Исключение составляют обычные подарки, стоимость которых не превышает трех тыс. руб.

В правовом регулировании договора дарения произошли значительные изменения по сравнению с ГК РСФСР. Договор дарения опосредствует не только передачу вещи в собственность одаряемого,

но и передачу имущественного права или освобождение от обязанности. Исходя из определения договора *его предметом* могут быть:

во-первых, вещь, которая передается в собственность одаряемого. По договору дарения могут быть переданы любые вещи, не изъятые из гражданского оборота, принадлежащие дарителю на праве собственности. Ограниченно оборотоспособные вещи могут быть подарены с соблюдением их правового режима;

во-вторых, имущественное право (требование) к дарителю. При этом следует иметь в виду, что предоставление лицу права безвозмездного пользования своим имуществом оформляется договором ссуды (гл. 36 ГК РФ);

в-третьих, право требования к третьему лицу. Согласно пункту 3 ст. 576 ГК РФ передача права требования оформляется с учетом правил об уступке требования (ст. 382–386, 388, 389 ГК РФ);

в-четвертых, освобождение одаряемого от имущественной обязанности перед дарителем. Например, заимодавец освобождает заемщика от обязанности возвращать долг;

в-пятых, освобождение одаряемого от имущественной обязанности перед третьим лицом, которое возможно как в форме перевода долга одаряемого на дарителя с соблюдением правил статей 391–392 ГК РФ, так и в форме исполнения обязанности перед третьим лицом без перевода долга с соблюдением правил пункта 1 ст. 313 ГК РФ. Если в соответствии с законом или договором обязанность должна быть исполнена должником лично, то кредитор вправе не принимать исполнение, предположенное другим лицом за должника.

Квалифицирующим признаком договора дарения является его *безвозмездность*, т. е. даритель обогащает одаряемого за свой счет, не обуславливая свои действия встречным предоставлением со стороны одаряемого. При наличии встречной передачи вещи или права либо встречного обязательства договор не признается дарением. К такому договору применяются правила, регулирующие сделку, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа сделки. Поскольку дарение является договором, для его заключения необходимо согласие одаряемого на принятие дара.

Договор дарения может быть как реальным, так и консенсуальным, в зависимости от этого строится правовое регулирование отношений дарителя и одаряемого. *Реальный* договор дарения

считается заключенным с момента передачи вещи (права) одаряемому или освобождения его от обязанности. Передача дара может осуществляться как посредством его вручения, так и посредством символической передачи (вручение ключей и т. п.) либо вручения правоустанавливающих документов. Реальный договор дарения может быть совершен устно, за исключением случаев, когда дарителем является юридическое лицо и стоимость дара превышает пять установленных законом минимальных размеров оплаты труда.

Консенсуальный договор дарения — договор, который содержит обещание безвозмездно передать кому-либо вещь или имущественное право либо освободить кого-либо от имущественной обязанности (обещание дарения). Договор считается заключенным, если обещание сделано в письменной форме и содержит ясно выраженное намерение совершить в будущем безвозмездную передачу вещи или права конкретному лицу либо освободить его от имущественной обязанности. Предмет консенсуального договора должен быть четко определен, согласно абзацу 2 п. 2 ст. 572 ГК РФ обещание подарить все свое имущество или часть всего своего имущества без указания на конкретный предмет дарения в виде вещи, права или освобождения от обязанности ничтожно.

Отличие консенсуального договора дарения от завещания состоит в том, что воля дарителя направлена на передачу вещи (права) при его жизни, согласно пункту 3 ст. 572 ГК РФ договор, предусматривающий передачу дара одаряемому после смерти дарителя, ничтожен. К такого рода дарению применяются правила гражданского законодательства о наследовании.

Несоблюдение в необходимых случаях письменной формы договора дарения влечет его ничтожность (п. 3 ст. 574 ГК РФ). Таким образом, обещание подарить имущество, высказанное в устной форме, не дает одаряемому права требовать передачи такого имущества. Договор дарения любого недвижимого имущества подлежит государственной регистрации (п. 3 ст. 574 ГК РФ).

Реальный договор дарения не порождает обязательственного правоотношения. Поскольку он является основанием для перехода права собственности на переданную вещь к одаряемому, его называют договором с вещным эффектом.

Консенсуальный договор дарения порождает обязанность дарителя передать дар и обязанность одаряемого принять дар и со-

ответствующие им права требования другой стороны. Согласно пункту 1 ст. 581 ГК РФ права одаряемого по договору дарения не переходят к его наследникам (правопреемникам), поскольку безвозмездная передача дарителем имущества, как правило, обусловлена для него личными качествами одаряемого. Иное может быть предусмотрено договором дарения. Обязанности дарителя, напротив, переходят к его наследникам (правопреемникам), если иное не предусмотрено договором дарения.

Статья 573 ГК РФ предоставляет одаряемому право в любое время до передачи ему дара отказаться от него, но с возмещением дарителю реального ущерба, причиненного отказом принять дар. Таким образом, одаряемый несет ограниченную ответственность за неисполнение обязанности принять дар (возмещает только реальный ущерб). В этом случае договор дарения считается расторгнутым. Согласно пункту 2 ст. 573 ГК РФ отказ от дара должен быть совершен в письменной форме. В случае, когда договор дарения недвижимого имущества зарегистрирован, отказ от принятия дара также подлежит государственной регистрации.

С учетом безвозмездного характера договора дарения дарителю предоставлено право отказаться от исполнения договора без возмещения убытков, причиненных этим одаряемому, в случаях, предусмотренных статьями 577 ГК РФ:

1) если после заключения договора имущественное или семейное положение либо состояние здоровья дарителя изменилось настолько, что исполнение договора в новых условиях приведет к существенному снижению уровня его жизни;

2) если одаряемый совершил покушение на жизнь дарителя, жизнь кого-либо из членов его семьи или близких родственников либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения. В случае смерти дарителя право на отказ от исполнения договора реализуют его наследники.

Отказ от исполнения договора дарения не может быть осуществлен, если обещан подарок небольшой стоимости (ст. 579 ГК РФ).

Даритель может отменить дарение, в этом случае одаряемый обязан возвратить подаренную вещь, если она сохранилась в натуре к моменту отмены дарения. В отличие от отказа от исполнения договора дарения, отмена дарения осуществляется в случаях, когда дар уже передан одаряемому; следовательно, возможна как

при консенсуальном, так и при реальном договоре дарения. Даритель вправе отменить дарение в случаях, предусмотренных статьёй 578 ГК РФ:

1) если одаряемый совершил покушение на жизнь дарителя, жизнь кого-либо из членов его семьи или близких родственников либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения. В случае умышленного лишения жизни дарителя одаряемым право требовать в суде отмены дарения принадлежит наследникам дарителя;

2) если обращение одаряемого с подаренной вещью, представляющей для дарителя большую неимущественную ценность, создает угрозу ее безвозвратной утраты;

3) если даритель переживет одаряемого, но только в случаях, когда в договоре дарения предусмотрено право дарителя отменить дарение в этом случае.

Однако дарение не может быть отменено в случае совершения обычного подарка небольшой стоимости (ст. 579 ГК РФ).

Кроме того, суд может по требованию заинтересованного лица отменить дарение, совершенное индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом в нарушение положений Закона о несостоятельности (банкротстве) за счет средств, связанных с его предпринимательской деятельностью, в течение шести месяцев, предшествовавших объявлению такого лица несостоятельным (банкротом).

Согласно статье 580 ГК РФ даритель обязан возместить вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу одаряемого гражданина вследствие недостатков подаренной вещи, если доказано, что эти недостатки возникли до передачи вещи одаряемому, не относятся к числу явных и даритель, хотя и знал о них, не предупредил о них одаряемого.

Особой разновидностью дарения является *пожертвование*, которое обладает следующими отличительными признаками:

1) осуществляется в общепользовных целях;

2) предметом пожертвования могут быть вещь или право;

3) одаряемыми могут быть граждане, некоммерческие организации, указанные в пункте 1 ст. 582 ГК РФ (фонды, общественные и религиозные организации, учреждения), публичные образования. На принятие пожертвования не требуется чьего-либо разрешения или согласия (п. 2 ст. 582 ГК РФ);

4) пожертвование имущества гражданину должно быть, а юридическим лицам может быть обусловлено жертвователем использованием этого имущества по определенному назначению;

5) согласно пункту 6 ст. 582 ГК РФ к пожертвованию не применимы общие основания для отмены дарения, а также нормы о правопреемстве.

Глава 16

РЕНТА. ПОЖИЗНЕННОЕ СОДЕРЖАНИЕ С ИЖДИВЕНИЕМ

§ 1. Общие положения о ренте

Договор ренты — это соглашение, в силу которого одна сторона (получатель ренты) передает в собственность другой стороне (плательщику ренты) имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме (п. 1 ст. 583 ГК РФ).

В ГК РФ предусмотрены три вида ренты:

1) *постоянная рента*, при которой обязанность по выплате ренты устанавливается бессрочно;

2) *пожизненная рента*, срок выплаты которой определяется сроком жизни получателя ренты;

3) *пожизненное содержание с иждивением* — разновидность пожизненной ренты, при которой плательщик ренты обеспечивает удовлетворение потребностей получателя ренты в жилище, питании, одежде и т. п.

Договоры постоянной ренты и денежной пожизненной ренты являются для российского гражданского законодательства новыми видами договоров об отчуждении имущества. В ГК РСФСР был закреплён договор купли-продажи жилого дома с условием пожизненного содержания продавца, которым могло быть только нетрудоспособное лицо.

Договор ренты можно охарактеризовать как *реальный, односторонний и возмездный*. Для его заключения необходима передача получателем ренты имущества плательщику ренты, после чего получатель ренты наделяется правами, а плательщик ренты несет обязанности, поэтому договор является односторонне обязывающим. Отношения сторон носят длящийся характер.

Сторонами договора ренты являются плательщик ренты и получатель ренты. Получателями ренты выступают, как правило, граждане независимо от их возраста, трудоспособности, состояния здоровья, а постоянной ренты — также и некоммерческие организации, если это не противоречит закону и соответствует целям их деятельности (общественные и религиозные организации, фонды и др.). Плательщиками ренты могут быть как граждане, так и юридические лица.

Договор ренты относится к группе договоров по передаче имущества в собственность наряду с куплей-продажей, меной и дарением. По договору купли-продажи покупатель обязан уплатить за переданное ему имущество заранее определенную денежную сумму, даже при оплате его в рассрочку. По договору мены считается, что обмен производится равноценными товарами, стоимость которых сторонами заранее определена, а если товары признаются неравноценными, то производится оплата разницы в ценах на них. В отличие от вышесказанного, по договору ренты общий размер платежей является неопределенным, поскольку при постоянной ренте обязанность по ее выплате действует бессрочно, а при пожизненной ренте — на срок жизни получателя ренты. В данном случае каждая из сторон рискует получить фактически меньше, чем сама предоставила, поэтому договор ренты относят к *алеаторным сделкам*, т. е. сделкам, основанным на риске. От договора дарения рента отличается возмездностью передачи имущества.

Предметом договора ренты может быть любое недвижимое и движимое имущество, в том числе денежные средства, с учетом правил статьи 129 ГК РФ об оборотоспособности объектов гражданских прав.

Имущество, отчуждаемое под выплату ренты, может передаваться ее получателем в собственность плательщика ренты за плату или бесплатно (п. 1 ст. 585 ГК РФ). В первом случае имущество отчуждается с условием не только предоставления периодических

рентных платежей, но и передачи определенной денежной суммы. К отношениям сторон по передаче и оплате имущества в этом случае применяются правила о купле-продаже, а в случае, когда такое имущество передается бесплатно, — правила о договоре дарения постольку, поскольку иное не установлено специальными нормами главы 32 ГК РФ и не противоречит существу договора ренты (п. 2 ст. 585 ГК РФ).

Поскольку получатель ренты является слабой стороной в договоре, ГК РФ устанавливает гарантии осуществления его прав. Для договора ренты установлена *нотариальная форма*. Договор, который предусматривает отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, кроме того, подлежит *государственной регистрации* (ст. 584 ГК РФ).

Согласно пункту 1 ст. 586 ГК РФ рента обременяет недвижимое имущество, переданное под ее выплату (земельный участок, предприятие, здание, сооружение, дом, дачу, квартиру и др.). Если плательщик ренты произведет отчуждение такого имущества, то его обязательства по договору ренты переходят на приобретателя имущества. Кроме того, бывший плательщик ренты, который передал обремененное рентой недвижимое имущество в собственность другому лицу, несет субсидиарную ответственность по требованиям получателя ренты, возникшим в связи с нарушением договора ренты. Законом или договором может быть установлена солидарная ответственность первоначального плательщика ренты и нового собственника недвижимого имущества (п. 2 ст. 586 ГК РФ).

Статья 587 ГК РФ устанавливает *обязательное обеспечение выплаты* ренты. Если предметом договора ренты является недвижимое имущество, то получатель ренты обладает правом залога на эту недвижимость, обеспечивающим обязательство плательщика ренты. Право залога возникает у получателя ренты при заключении договора ренты в силу нормативного указания (п. 1 ст. 587 ГК РФ), которое носит императивный характер, поэтому стороны своим соглашением не могут устранить данное право. Регистрирующий орган одновременно с регистрацией перехода права собственности на недвижимое имущество от плательщика ренты к его приобретателю производит регистрацию обременения (ипотеки) без предоставления отдельного заявления и без оплаты государственной регистрации.

Если под выплату ренты передается денежная сумма или иное движимое имущество, то существенным условием договора ренты является условие, устанавливающее обязанность плательщика ренты предоставить обеспечение исполнения его обязательств одним из способов, предусмотренных в статье 329 ГК РФ (залог, поручительство, банковская гарантия), либо застраховать в пользу получателя ренты риск ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение этих обязательств.

В случае невыполнения плательщиком ренты данной обязанности, а также при утрате обеспечения или ухудшении его условий не по вине получателя ренты последний имеет право на расторжение договора ренты и возмещение возникших вследствие этого убытков (п. 3 ст. 587 ГК РФ).

§ 2. Постоянная рента

Согласно пункту 1 ст. 589 ГК РФ *получателями постоянной ренты* могут быть как граждане, так и некоммерческие организации, если это не противоречит закону и соответствует целям их деятельности.

Обязанность по выплате этой ренты не ограничена каким-либо определенным сроком, даже сроком жизни ее получателя. Вследствие этого закон предусматривает возможность перехода прав получателя ренты к другим гражданам или некоммерческим организациям в результате сделки (уступки требования) либо наследования или правопреемства при реорганизации юридических лиц, если иное не установлено законом или договором (п. 2 ст. 589 ГК РФ).

Выплата постоянной ренты производится в денежной форме в размере, определенном договором. Однако договором может быть предусмотрена ее выплата также путем предоставления вещей, выполнения работ или оказания услуг, которые соответствуют по стоимости денежной сумме ренты (п. 1 ст. 590 ГК РФ). Согласно пункту 2 ст. 590 ГК РФ размер выплачиваемой ренты подлежит увеличению пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда, если иное не предусмотрено договором.

Периодичность выплаты постоянной ренты определяется договором, при отсутствии в нем такого условия рента должна выплачиваться по окончании каждого календарного квартала (ст. 591 ГК РФ).

Хотя постоянная рента по определению носит бессрочный характер, правоотношение может быть прекращено в случае отказа плательщика от дальнейшей выплаты ренты *путем ее выкупа* (ст. 592 ГК РФ), а также в случае требования такого выкупа со стороны получателя ренты (ст. 593 ГК РФ).

Право плательщика на выкуп постоянной ренты не может быть исключено договором (такое условие в силу п. 3 ст. 529 ГК РФ будет ничтожным), однако может быть ограничено путем установления срока, до истечения которого плательщик не может выкупить ренту (данный срок не должен превышать 30 лет с момента заключения договора, за исключением случая, когда он определен периодом жизни получателя ренты, — п. 3 ст. 592 ГК РФ).

Плательщик вправе отказаться от выплаты ренты путем ее выкупа не ранее чем через 3 месяца с момента письменного заявления получателю об отказе, если более длительный срок не предусмотрен договором. Обязанность по выплате ренты прекращается только с момента передачи всей суммы выкупа, если иной порядок выкупа не предусмотрен договором.

Кроме того, выкуп постоянной ренты может быть произведен по требованию получателя при наступлении обстоятельств, нарушающих его интересы (ст. 593 ГК РФ), в частности при просрочке плательщиком ее выплаты более чем на один год, если иное не предусмотрено договором; в случае нарушения плательщиком своих обязанностей по обеспечению выплаты ренты и др.

Выкуп постоянной ренты как по инициативе плательщика, так и по требованию получателя производится по цене, установленной договором (п. 1 ст. 394 ГК РФ). При отсутствии в договоре условия о выкупной цене она определяется в зависимости от условий передачи имущества — за плату или бесплатно. Если имущество было передано за плату, то выкуп производится по цене, которая соответствует годовой сумме ренты (п. 2 ст. 594 ГК РФ). Если же имущество передано под выплату ренты бесплатно, то в выкупную цену наряду с годовой суммой рентных платежей должна

включаться и цена переданного имущества, которая определяется в соответствии с пунктом 3 ст. 424 ГК РФ, т. е. исходя из цены, которая обычно взимается за аналогичное имущество. Для договора постоянной ренты установлены специальные нормы, посвященные риску случайной гибели или случайного повреждения имущества (ст. 595 ГК РФ). Если имущество передано под выплату постоянной ренты бесплатно, то такой риск несет плательщик ренты, т. е. плательщик обязан выплачивать ренту даже после гибели имущества. Случайная гибель или случайное повреждение имущества, переданного за плату, дает плательщику право требовать соответственно прекращения обязательства по выплате ренты либо изменения условий ее выплаты (ст. 595 ГК РФ). Если гибель или повреждение имущества произошли по вине плательщика ренты или третьих лиц, то он не может реализовать указанное право.

§ 3. Пожизненная рента

В отличие от постоянной ренты, *получателями пожизненной ренты* могут быть только граждане. Она устанавливается на период жизни гражданина, который передает имущество под выплату ренты, либо другого указанного им гражданина (п. 1 ст. 596 ГК РФ).

Поскольку пожизненная рента ограничена периодом жизни гражданина, в случае смерти ее получателя обязательство по ее выплате прекращается. В отличие от постоянной ренты, право на получение пожизненной ренты не переходит по наследству и не может быть передано путем уступки права требования.

Пожизненная рента может быть установлена в пользу нескольких граждан, доли которых в праве на ее получение признаются равными, если иное не установлено договором. Такое обязательство прекращается в случае смерти последнего ее получателя. Если умирает один из получателей пожизненной ренты, то его доля в праве на ее получение переходит к пережившим его получателям, если иное не установлено договором (п. 2 ст. 596 ГК РФ).

Пожизненная рента определяется в договоре в виде денежной суммы, которая периодически выплачивается получателю ренты в течение его жизни. При этом ее размер, определяемый в договоре,

в расчете на месяц должен быть не менее минимального размера оплаты труда, установленного законом, и подлежит индексации с учетом уровня инфляции в соответствии со статьей 318 ГК РФ.

Поскольку пожизненная рента, как правило, предназначена для обеспечения жизни ее получателя, она должна выплачиваться по окончании каждого календарного месяца (ст. 598 ГК РФ).

В соответствии со статьей 599 ГК РФ при существенном нарушении договора пожизненной ренты ее плательщиком получатель имеет право требовать от него выкупа ренты на условиях, установленных статьей 594 ГК РФ, либо расторжения договора и возмещения убытков.

Получатель ренты вправе требовать возврата квартиры, жилого дома или иного имущества, если оно отчуждено под выплату ренты бесплатно, с зачетом его стоимости в счет выкупной цены (п. 2 ст. 599 ГК РФ).

При случайной гибели или случайном повреждении имущества, которое передано под выплату пожизненной ренты, плательщик ренты не освобождается от обязанности по ее выплате на условиях, определенных договором, независимо от того, за плату передавалось имущество или бесплатно (ст. 600 ГК РФ).

§ 4. Пожизненное содержание с иждивением

Пожизненное содержание с иждивением как разновидность пожизненной ренты характеризуется определенными особенностями и регулируется специальными нормами § 4 гл. 33 ГК РФ, направленными на усиление защиты интересов получателя ренты. По вопросам, не урегулированным § 4, применяются правила о пожизненной ренте (§ 3 гл. 33 ГК РФ).

Договор пожизненного содержания с иждивением — это соглашение, в силу которого 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 или лиц (п. 1 ст. 601 ГК РФ). Договор пожизненного содержания с иждивением характеризуется следующими отличительными признаками.

1. *Получателем* пожизненного содержания с иждивением может быть только гражданин независимо от возраста, трудоспособности, состояния здоровья. Однако в большинстве случаев такой договор заключают граждане, нуждающиеся в посторонней помощи и уходе (пожилые, инвалиды и т. п.).

2. *Предметом* данного договора является только недвижимое имущество.

3. Обязанность плательщика ренты по предоставлению содержания с иждивением может включать обеспечение потребности получателя в жилище, питании, одежде, а если этого требует состояние здоровья гражданина, также обеспечения ухода за ним. Кроме того, договором может быть предусмотрена также оплата ритуальных услуг (п. 1 ст. 602 ГК РФ). Приведенный перечень потребностей является примерным и должен быть конкретизирован в договоре.

В случае передачи под выплату ренты жилого помещения потребность получателя ренты в жилище может обеспечиваться как путем дальнейшего проживания в данном жилом помещении (его части), так и путем предоставления иного жилого помещения.

В договоре должна быть определена стоимость всего объема содержания с иждивением. В отличие от пожизненной ренты, стоимость общего объема содержания в месяц не может быть менее двух минимальных размеров оплаты труда, установленных законом (п. 2 ст. 602 ГК РФ). В соответствии со статьей 603 ГК РФ договором может быть предусмотрена возможность замены предоставления содержания с иждивением в натуре выплатой в течение жизни гражданина периодических платежей в деньгах. Закон не устанавливает, в каком порядке и по чьей инициативе допускается такая замена, эти вопросы должны регулироваться договором. Однако условия договора не должны нарушать интересы получателя ренты.

Статья 604 ГК РФ устанавливает *дополнительные меры защиты* имущественных интересов получателя ренты при отчуждении и использовании имущества, переданного для обеспечения пожизненного содержания.

Плательщик ренты имеет право отчуждать, сдавать в залог или иным способом обременять недвижимое имущество, полученное им в обеспечение пожизненного содержания, только с предварительного согласия получателя ренты.

При существенном нарушении плательщиком своих обязанностей получатель ренты имеет право потребовать возврата недвижимого имущества, которое передано под выплату пожизненного содержания с иждивением, либо выплаты ему выкупной цены на условиях, предусмотренных статьями 594 ГК РФ. Плательщик ренты при этом не может требовать компенсации расходов, которые понесены в связи с содержанием получателя ренты.

Глава 17

АРЕНДА

§ 1. Общая характеристика договора аренды

Гражданский кодекс (гл. 34) использует для обозначения договора, направленного на возмездное предоставление имущества в пользование на срок, два равнозначных термина: аренда и имущественный наем.

Договор аренды (имущественного найма) — это соглашение, в силу которого арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование, а арендатор должен уплачивать за это арендную плату и пользоваться имуществом в соответствии с его назначением, предусмотренным договором (ст. 606 ГК РФ). При этом плоды, продукция и доходы, которые получены арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью. Это *взаимный, возмездный, консенсуальный* договор.

По договору аренды нанимателю может быть предоставлено либо только правомочие пользования (например, пользование спортзалом в определенное время), либо правомочия владения и пользования (когда вещь передается арендатору во владение). В последнем случае арендатор является титульным владельцем и пользуется защитой своего права против всех третьих лиц, включая собственника (ст. 305 ГК РФ).

Договором аренды может быть предусмотрена возможность *выкупа арендованного имущества* арендатором по истечении срока аренды или до его истечения. В законе могут устанавливаться случаи запрещения выкупа арендованного имущества (например, запрещается выкуп участков лесного фонда).

Предметом договора аренды могут быть только *индивидуально-определенные, непотребляемые* вещи, т. е. вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования, — земельные участки и другие обособленные природные объекты; предприятия и другие имущественные комплексы; здания, сооружения; оборудование; транспортные средства и др. (п. 1 ст. 607 ГК РФ). По истечении срока договора арендодателю должна быть возвращена *та же самая вещь* в том виде и состоянии, в каком она была получена, с учетом естественного износа.

Предмет является *существенным условием* договора аренды. Согласно пункту 3 ст. 607 ГК РФ условие о предмете считается согласованным сторонами, если договор содержит данные, которые позволяли бы определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды. Существенным условием договора аренды земельного участка, здания, сооружения, предприятия является размер арендной платы.

Сторонами договора являются арендодатель (наймодатель) и арендатор (наниматель). *Арендодателем* может быть собственник имущества, а также лицо, уполномоченное законом или собственником сдавать имущество в аренду. Таким правом в силу закона обладают, например, субъекты права хозяйственного ведения или оперативного управления, при этом должны соблюдаться ограничения, установленные главой 19 ГК РФ. *Арендаторами* могут быть любые субъекты гражданского права в пределах своей правоспособности.

Срок договора аренды определяется соглашением сторон. При отсутствии в договоре аренды условия о сроке он считается заключенным на неопределенный срок. В последнем случае каждая из сторон имеет право в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимости — за три месяца. Законом могут устанавливаться *максимальные (предельные) сроки* договора для отдельных видов аренды (например, для договора проката — один год), а также для

отдельных видов имущества (например, участки лесного фонда могут предоставляться в аренду на срок до 49 лет). Если договор аренды заключен на срок, который превышает установленный законом предельный срок, он считается заключенным на срок, равный предельному.

Таким образом, отношения сторон носят *длящийся характер*. Права арендатора обременяют арендованное имущество. При переходе права собственности (права хозяйственного ведения, оперативного управления) к другому лицу право аренды следует за вещью: арендное обязательство не прекращается, а новый собственник занимает место арендодателя, он не вправе требовать изменения или расторжения договора иначе чем по основаниям, предусмотренным законом или договором.

Форма договора аренды зависит от того, кто является его сторонами, и срока, на который он заключается. В *письменной форме* должен заключаться договор аренды, заключенный на срок свыше одного года. Если хотя бы одной из сторон договора является юридическое лицо, письменная форма обязательна независимо от срока договора. Договор аренды *недвижимого* имущества подлежит *государственной регистрации*, если иное не установлено законом (например, в случае аренды земельного участка, а также здания, сооружения договор не подлежит государственной регистрации, если он заключен на срок менее одного года).

§ 2. Права и обязанности сторон по договору аренды

Арендодатель несет следующие обязанности, которым корреспондируют соответствующие права арендатора.

1. Предоставить арендатору имущество *в состоянии*, которое должно отвечать условиям договора и назначению имущества. Арендодатель несет ответственность за *недостатки* переданного в аренду имущества, которые препятствуют пользованию имуществом, даже если он не знал о них при заключении договора аренды.

В случае обнаружения таких недостатков арендатор имеет право по своему выбору потребовать от арендодателя: во-первых, безвозмездного устранения недостатков имущества; во-вторых,

соразмерного уменьшения арендной платы; в-третьих, возмещения своих расходов на устранение недостатков имущества или непосредственно удержать сумму понесенных расходов на устранение таких недостатков из арендной платы, предварительно уведомив арендодателя; в-четвертых, досрочного расторжения договора.

Арендодатель *не несет ответственности* за недостатки сданного в аренду имущества, которые: а) были им оговорены при заключении договора аренды; б) были заранее известны арендатору; в) должны были быть обнаружены арендатором при осмотре имущества или проверке его исправности при заключении договора или передаче имущества в аренду.

Имущество должно быть передано *со всеми его принадлежностями и документами* (технический паспорт, сертификат качества и т. п.), если иное не предусмотрено договором. В случае непередачи таких принадлежностей, без которых имущество не может использоваться по назначению, арендатор имеет право потребовать от арендодателя их предоставления или расторжения договора и возмещения убытков.

Арендодатель должен передать имущество в аренду *в срок*, предусмотренный договором, а если он не установлен, то в разумный срок. При нарушении этой обязанности арендатор имеет право истребовать имущество и потребовать возмещения убытков, вызванных задержкой его передачи, либо потребовать расторжения договора и возмещения убытков, причиненных его неисполнением.

2. *Предупредить арендатора о правах третьих лиц* на сдаваемое в аренду имущество (сервитуте, праве залога и т. п.). В противном случае арендатор имеет право требовать уменьшения арендной платы либо расторжения договора и возмещения убытков.

3. Производить за свой счет *капитальный ремонт* имущества, если иное не предусмотрено законом или договором аренды. Под *капитальным ремонтом* понимается восстановление конструктивных элементов имущества, без которого использование имущества по назначению существенно затруднено, требующее значительных затрат, несоразмерных с доходами, получаемыми арендатором за счет этого имущества. Капитальный ремонт осуществляется, если имущество нуждается в нем в период аренды. Он производится в срок, определенный договором. Если срок

договором не установлен или ремонт вызван неотложной необходимостью, он должен быть произведен в разумный срок. Нарушение этой обязанности арендодателем дает право арендатору по своему выбору, во-первых, произвести капитальный ремонт, предусмотренный договором или вызванный неотложной необходимостью, и взыскать его стоимость с арендодателя или зачесть ее в счет арендной платы; во-вторых, потребовать соответствующего уменьшения арендной платы; в-третьих, потребовать расторжения договора и возмещения убытков.

На арендатора возлагается исполнение ряда обязанностей, которым корреспондируют соответствующие права арендодателя.

1. *Своевременно вносить арендную плату*, которая может устанавливаться как за все арендуемое имущество в целом, так и отдельно по каждой из его составных частей. Арендная плата может уплачиваться в виде: а) платежей, определенных в твердой сумме, которые могут производиться как периодически, так и единовременно; б) доли продукции, плодов и доходов, полученных в результате использования арендованного имущества; в) предоставления арендатором определенных услуг; г) передачи арендатором арендодателю какой-либо вещи в собственность или в аренду; д) возложения на арендатора обусловленных договором затрат на улучшение арендованного имущества. В договоре может быть предусмотрено сочетание указанных форм арендной платы или иные формы оплаты аренды.

Размер арендной платы может *изменяться* по соглашению сторон в сроки, определенные договором, но не чаще одного раза в год, если иное не установлено договором. Размер арендной платы может быть *уменьшен* по требованию арендатора в случае существенного ухудшения условий пользования имуществом или его состояния по обстоятельствам, за которые он не отвечает (например, в результате стихийного бедствия); если такое ухудшение произошло по его вине, он не вправе заявлять такое требование. Существенным считается такое ухудшение условий пользования или состояния имущества, при котором арендатор в значительной мере лишается того, на что вправе был рассчитывать при заключении договора аренды.

Если арендатор существенно нарушает сроки внесения арендной платы, предусмотренные договором, то арендодатель вправе

потребовать *досрочного ее внесения* за последующие периоды, но не более чем за два срока подряд.

2. *Пользоваться арендованным имуществом в соответствии с условиями договора* аренды, а если они не определены, то *в соответствии с назначением имущества*. Арендатор не может использовать арендованное имущество не по назначению (например, офисное помещение использовать под склад) или в противоречии с условиями, указанными в договоре. В таком случае арендодатель имеет право на расторжение договора и взыскание убытков.

3. *Поддерживать имущество в исправном состоянии*, производить за свой счет *текущий ремонт* и нести расходы на содержание имущества, если иное не установлено законом или договором аренды. Обязанность производить текущий ремонт может быть возложена законом или договором на арендодателя (например, по договору проката). Кроме того, в случаях, предусмотренных законом или договором, арендатор обязан производить также капитальный ремонт (например, по договору аренды транспортного средства без экипажа).

4. При прекращении договора аренды арендатор обязан *вернуть арендодателю имущество в том состоянии*, в котором он его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, определенном договором (например, в улучшенном состоянии с учетом того, что арендная плата определена в виде возложения на арендатора затрат на улучшение арендованного имущества).

В случае невозврата или несвоевременного возврата арендованного имущества арендодатель имеет право требовать внесения арендной платы, предусмотренной договором, за все время просрочки. Если она не покрывает причиненных арендодателю убытков, он вправе потребовать их возмещения.

Если за время пользования арендованным имуществом арендатором были произведены улучшения, не обусловленные договором и выходящие за рамки того ремонта, который арендатор обязан был за свой счет произвести в соответствии с законом или договором, то их судьба определяется в зависимости от характера улучшений. *Отделимые улучшения* арендованного имущества являются собственностью арендатора, если иное не установлено договором. Если арендатором за счет собственных средств произведены *неотделимые улучшения*, то после прекра-

щения договора он имеет право на возмещение стоимости этих улучшений только в том случае, когда они были произведены с согласия арендодателя, если иное не установлено законом или договором. Если отделимые и неотделимые улучшения произведены за счет амортизационных отчислений от этого имущества, то они в любом случае являются собственностью арендодателя (п. 4 ст. 623 ГК РФ).

Арендатор по окончании срока действия договора наделяется (при прочих равных условиях) *преимущественным правом на заключение договора на новый срок* при условии надлежащего исполнения им своих обязанностей. Для реализации этого права арендатор обязан заблаговременно уведомить арендодателя о желании заключить такой договор. При отказе арендатору в заключении договора на новый срок и заключении арендодателем договора аренды с другими лицами в течение года со дня истечения срока договора с арендатором последний имеет право потребовать в суде перевода на себя прав и обязанностей по заключенному договору и возмещения убытков либо только возмещения убытков, если он утратил интерес к заключению договора (например, арендовал другое имущество).

В тех случаях, когда арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны арендодателя, договор считается *возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок* (п. 2 ст. 621 ГК РФ).

Арендатор наделяется правомочиями по *распоряжению имуществом*, не связанному с его отчуждением, которые осуществляются *с согласия арендодателя*. При этом арендатор отвечает перед арендодателем за надлежащее исполнение договора, за исключением перенайма. Если иное не предусмотрено законом или иными правовыми актами, **арендатор имеет право:**

1) сдавать арендованное имущество в *субаренду (поднаем)*. Договор субаренды является производным от договора аренды: срок субаренды не может превышать срок аренды; объем прав, предоставляемых субарендатору, не должен превышать объем прав арендатора; досрочное прекращение договора аренды влечет прекращение договора субаренды; если договор аренды является ничтожным, то договор субаренды также является ничтожным. Отношения между арендатором и субарендатором регулируются

правилами о договоре аренды, арендатор несет права и обязанности арендодателя, а субарендатор — права и обязанности арендатора;

2) передавать свои права и обязанности по договору аренды другому лицу (*перенаем*), вследствие такой сделки место арендатора занимает другое лицо, а отношения прежнего арендатора с арендодателем прекращаются;

3) предоставлять арендованное имущество в *безвозмездное пользование*;

4) передавать арендные права в *зalog*;

5) вносить арендные права в качестве *вклада* в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив.

§ 3. Расторжение договора аренды

Статьи 619 и 620 ГК РФ предусматривают расторжение договора аренды *в судебном порядке* при наличии указанных в них оснований. Данные основания были рассмотрены при анализе обязанностей сторон. Договором аренды могут быть установлены и другие основания досрочного расторжения договора, причем как связанные с нарушением договора одной из сторон, так и не связанные с такими нарушениями (например, в случае возникновения необходимости в использовании имущества для самого арендодателя)¹.

До обращения в суд с иском о расторжении договора арендодатель обязан направить арендатору *письменное предупреждение* о необходимости исполнения им обязательства в разумный срок. Если арендатор устранит допущенные нарушения, то арендодатель не сможет потребовать досрочного расторжения договора. При неисполнении арендатором своих обязательств в срок, указанный в предупреждении, арендодатель до обращения в суд обязан в соответствии со статьей 452 ГК РФ направить арендатору предложение о расторжении договора.

¹ См. пункт 25 Обзора практики разрешения споров, связанных с арендой, прилагаемого к информационному письму Президиума ВАС РФ от 11 января 2002 г. № 66.

Арендатор также может обратиться в суд с требованием о расторжении договора при условии соблюдения досудебного порядка урегулирования спора, предусмотренного статьей 452 ГК РФ. В отличие от арендодателя, он не обязан предупреждать о необходимости устранения допущенных нарушений.

Установление специальных правил о расторжении договора аренды (ст. 619, 620 ГК РФ) не исключает применение общих норм главы 29 ГК РФ. Суд может расторгнуть договор при наличии иных нарушений условий договора одной из сторон, если признает такие нарушения существенными, например внесение арендной платы не в полном объеме (см. п. 28 указанного Обзора практики). Кроме того, стороны в договоре могут предусмотреть основания для одностороннего расторжения договора во внесудебном порядке (см. п. 27 указанного Обзора практики).

§ 4. Отдельные виды договора аренды

В качестве отдельных видов договора аренды выделены *прокат, аренда транспортных средств, аренда зданий и сооружений, аренда предприятий, финансовая аренда*. Причем законодатель терминологически различает отдельные виды договора аренды (прокат, финансовая аренда) и договоры аренды отдельных видов имущества (аренда транспортных средств, аренда зданий и сооружений, аренда предприятий). Согласно статье 625 ГК РФ общие положения об аренде применяются к данным видам договора аренды, если иное не установлено специальными нормами об этих договорах.

Договор проката — это соглашение, в силу которого арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование (ст. 626 ГК РФ).

Отличительные признаки договора проката.

1. Арендодателем по данному договору выступает *предприниматель* (коммерческая организация, индивидуальный предприниматель), для которого сдача имущества в аренду является постоянным видом деятельности. На стороне арендатора может выступать любое лицо.

2. Предметом договора проката может быть только *движимое имущество*.

3. Согласно абзацу 2 п. 1 ст. 626 ГК РФ имущество, которое предоставляется по этому договору, используется для *потребительских целей*, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из существа обязательства. В связи с этим арендаторами по данному договору являются в основном граждане, которые используют имущество для личного, семейного, домашнего использования. К таким отношениям применяется законодательство о защите прав потребителей.

Нормы, регулирующие договор проката, являются в основном императивными. Договор проката — это *публичный договор*, арендодатель при наличии у него возможности предоставить в прокат имущество не имеет права отказать в заключении договора обратившемуся к нему лицу, установить в нем различные условия для разных арендаторов и т. п. (ст. 426 ГК РФ). *Форма договора* — письменная.

Договор проката не может быть заключен на неопределенный срок. Максимальный его срок установлен в императивном порядке и равен одному году (п. 1 ст. 627 ГК РФ). Правила о возобновлении договора аренды на неопределенный срок и о преимущественном праве арендатора на возобновление договора аренды к договору проката не применяются (п. 2 ст. 627 ГК РФ). Арендатор может отказаться от договора проката в любое время при условии письменного предупреждения об этом арендодателя не менее чем за 10 дней (п. 3 ст. 672 ГК РФ).

Договор аренды (фрахтования на время) транспортного средства — это соглашение, в силу которого арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации (без экипажа) либо оказывает своими силами услуги по управлению и технической эксплуатации (с экипажем).

Квалифицирующим признаком данного договора является его *предмет* — транспортное средство, представляющее собой сложное техническое устройство, предназначенное для передвижения в пространстве (по земле, воде, воздуху). Соответственно выделяют наземный (автомобильный, железнодорожный), водный (речной, морской) и воздушный транспорт.

Договор аренды транспортного средства имеет две разновидности: 1) договор аренды транспортного средства *с экипажем*, т. е. с предоставлением услуг по управлению и технической эксплуатации; 2) договор аренды транспортного средства *без экипажа*, т. е. без предоставления указанных услуг. К договору аренды транспортных средств не применяются общие правила статьи 621 ГК РФ о возобновлении договора аренды на неопределенный срок и о преимущественном праве арендатора на заключение договора аренды на новый срок.

Договор аренды транспортного средства заключается в *простой письменной форме* независимо от срока; если предметом договора является транспортное средство, отнесенное законом к категории недвижимых вещей, договор государственной регистрации не подлежит.

Арендатор вправе сдавать арендованное транспортное средство в субаренду без согласия арендодателя, от своего имени заключать с третьими лицами договоры перевозки и иные договоры, если они не противоречат определенным в договоре целям использования транспортного средства либо его назначению.

Гражданский кодекс в качестве отдельных видов договора аренды выделяет аренду зданий, сооружений и аренду предприятий. Аренда иного недвижимого имущества регулируется общими положениями об аренде, а также специальными нормами, посвященными аренде отдельных видов недвижимости.

Договор аренды здания, сооружения — это соглашение, в силу которого арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение, а арендатор обязуется вносить арендную плату (п. 1 ст. 650 ГК РФ).

Квалифицирующим признаком данного договора является его *предмет* — здание или сооружение, которые неразрывно связаны с землей, являются недвижимым имуществом. Поэтому арендатор здания или сооружения приобретает также право на пользование в течение срока аренды той частью земельного участка, которая занята этой недвижимостью и необходима для ее использования (п. 1 ст. 652 ГК РФ).

Здания, а также находящиеся в них помещения в зависимости от их назначения делятся на жилые и нежилые. Арендаторами

нежилых зданий (помещений) могут быть как юридические лица, так и граждане, в то время как по договору аренды жилые дома (помещения) могут быть переданы в пользование только юридическим лицам, поскольку в отношении граждан предусмотрен самостоятельный договор найма жилого помещения.

Помимо предмета, *существенным условием* договора является условие об арендной плате. При отсутствии данного условия договор аренды здания или сооружения считается незаключенным.

Так же как и в договоре продажи недвижимости, арендная плата, предусмотренная в договоре за пользование зданием (сооружением), включает и плату за пользование земельным участком, на котором оно расположено (или передаваемой вместе с ним соответствующей частью участка), если иное не установлено законом или договором (п. 2 ст. 654 ГК РФ).

Форма договора — письменная. Он заключается путем составления *одного документа*, подписанного сторонами. Несоблюдение формы договора влечет его недействительность. Договор аренды на срок не менее года подлежит *государственной регистрации* и считается заключенным с момента такой регистрации (ст. 651 ГК РФ).

Передача арендодателем здания или сооружения и принятие его арендатором производится по передаточному акту или иному документу о передаче, подписанному сторонами.

Договор аренды предприятия — это соглашение, в силу которого арендодатель обязуется предоставить арендатору во временное владение и пользование предприятие в целом как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности, а арендатор обязуется вносить арендную плату (п. 1 ст. 656 ГК РФ).

В составе предприятия в обязательном порядке передаются основные средства — земельные участки, здания, сооружения, оборудование и т. д. Оборотные средства (запасы сырья, топлива, материалов и т. п.), права пользования землей, водой, зданиями, сооружениями и оборудованием, принадлежащими другим лицам, иные имущественные права арендодателя, права на обозначения, индивидуализирующие деятельность предприятия, и другие исключительные права передаются в порядке, на условиях и в пределах, определяемых договором. Кроме того, арендодатель обязан

уступить арендатору права требования и перевести на него долги, относящиеся к предприятию.

Форма договора — письменная в виде одного документа, подписанного сторонами (п. 1 ст. 658 ГК РФ). Договор аренды предприятия подлежит *государственной регистрации* независимо от его срока и считается заключенным с момента такой регистрации. Несоблюдение формы договора влечет его недействительность.

Передача предприятия арендатору производится *по передаточному акту*. Подготовить предприятие к передаче, составить и представить на подпись этот акт обязан арендодатель за свой счет, если иное не установлено договором аренды (ст. 659 ГК РФ).

Поскольку в состав предприятия входят долги, необходимо письменное уведомление кредиторов по обязательствам, включенным в состав передаваемого предприятия.

Договор финансовой аренды (лизинга) — это соглашение, в силу которого арендодатель (лизингодатель) обязуется приобрести в собственность указанное арендатором (лизингополучателем) имущество у определенного им продавца и предоставить лизингополучателю это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей. Договор лизинга, помимо ГК РФ, регулируется Федеральным законом от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)». Отличительные черты финансовой аренды (лизинга):

1) на момент заключения договора у лизингодателя отсутствует имущество, передаваемое в аренду. Лизингодатель во исполнение договора приобретает имущество, указанное лизингополучателем, за счет собственных и (или) привлеченных средств, а затем передает его в лизинг;

2) предметом лизинга могут быть любые непотребляемые вещи, используемые *для предпринимательской деятельности*, специально приобретенные лизингодателем по указанию лизингополучателя (в том числе здания, сооружения, предприятия, транспортные средства). Не могут быть предметом лизинга земельные участки и другие природные объекты, а также имущество, которое федеральным законом запрещено для свободного обращения и для которого установлен особый порядок

обращения (ст. 666 ГК РФ, ст. 3 Федерального закона «О финансовой аренде (лизинге)»);

3) *цель финансовой аренды* — использование лизингового имущества в предпринимательской деятельности;

4) *специфический субъектный состав* — помимо лизингодателя и лизингополучателя, в лизинговых отношениях участвует продавец имущества. Выбор продавца и предмета аренды по общему правилу осуществляет лизингополучатель, однако договором лизинга может быть предусмотрено, что такой выбор осуществляет лизингодатель. Несмотря на то что продавец имущества *не является стороной договора лизинга*, а лизингополучатель не является стороной договора купли-продажи имущества, тем не менее они могут предъявлять требования друг к другу в связи с ненадлежащим исполнением этих договоров (например, в связи с несвоевременной передачей или принятием имущества). Поэтому лизингодатель, заключая договор купли-продажи имущества, должен уведомить продавца о том, что имущество предназначено для передачи его в лизинг определенному лицу (ст. 667 ГК РФ). Такое уведомление должно быть совершено в письменной форме, как правило, в виде условия в договоре купли-продажи.

С учетом цели договора лизинга его сторонами выступают предприниматели;

5) для договора лизинга характерно *специфическое распределение прав и обязанностей сторон*, отличное от договора аренды, — освобождение лизингодателя от большинства обязанностей арендодателя (передачу имущества лизингополучателю осуществляет продавец, который отвечает за недостатки имущества; капитальный ремонт производит лизингополучатель) и возложение на лизингополучателя дополнительных обязанностей. Лизингодатель несет в основном финансовые права и обязанности: он финансирует приобретение лизингового имущества, имеет право на получение лизинговых платежей, право финансового контроля. Лизинговая деятельность представляет собой вид инвестиционной деятельности по приобретению имущества и передаче его в лизинг. Поэтому данный вид аренды называется финансовой арендой.

Форма договора лизинга независимо от его срока только письменная.

Глава 18

НАЕМ ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ

§ 1. Понятие и виды договора найма жилого помещения

Договору найма жилого помещения посвящена глава 35 ГК РФ. **Договор найма жилого помещения** — это соглашение, в силу которого одна сторона — собственник жилого помещения или управомоченное им лицо (наймодатель) — обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем (ст. 671 ГК РФ).

Договор найма жилого помещения — самостоятельный договор, который был выделен советским законодательством из договора имущественного найма. Квалифицирующими признаками данного договора являются его *предмет* — изолированное помещение, которое является недвижимым имуществом и пригодно для постоянного проживания граждан (п. 1 ст. 673 ГК РФ, ст. 15 ЖК РФ), и субъектный состав — на стороне нанимателя может выступать только гражданин (п. 1 ст. 677 ГК РФ). Юридическим лицам жилое помещение может быть предоставлено во владение и (или) пользование на основе договора аренды или иного договора (п. 2 ст. 671 ГК РФ).

Законодатель различает *собственно договор найма*, который в юридической литературе получил название договора коммерческого найма, и *договор социального найма*. Договор социального найма заключается в отношении жилых помещений государственного и муниципального жилищного фонда социального использования, договор коммерческого найма, как правило, в отношении жилых помещений частного жилищного фонда. Договор социального найма носит бессрочный характер и обеспечивает граждан постоянным местом жительства на долгосрочной основе. Договор коммерческого найма заключается на срок, не превышающий 5 лет.

Особенностью договора найма жилого помещения является то, что вытекающие из него права (а по договору социального найма и обязанности) несут граждане, не принимавшие участия

в заключении договора, но проживающие совместно с нанимателем (за исключением краткосрочного найма — до одного года). Такие граждане могут проживать в жилом помещении с момента заключения договора, при этом они должны быть перечислены в договоре, либо могут быть в дальнейшем вселены в жилое помещение, как правило, с согласия наймодателя.

§ 2. Договор коммерческого найма жилого помещения

Договор коммерческого найма заключается в письменной форме независимо от срока (ст. 674 ГК РФ). Несмотря на то что жилые помещения являются недвижимым имуществом, государственная регистрация такого договора не требуется.

Для договора коммерческого найма жилого помещения установлен максимальный срок — 5 лет. Если срок в договоре не определен, то договор считается заключенным на 5 лет. Законодатель выделяет краткосрочный наем (на срок менее одного года), при котором нанимателю не предоставляется целый ряд прав (на вселение граждан, постоянно проживающих с ним, а также временных жильцов, на сдачу жилого помещения в поднаем, на заключение договора на новый срок преимущественно перед другими лицами).

Права и обязанности сторон по договору найма жилого помещения в целом схожи с правами и обязанностями сторон по договору аренды. *Наймодатель обязан* (ст. 676 ГК РФ): во-первых, передать нанимателю свободное жилое помещение в состоянии, пригодном для проживания; во-вторых, предоставлять или обеспечивать предоставление нанимателю за плату необходимых коммунальных услуг (холодное и горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение (в том числе поставки бытового газа в баллонах), отопление (теплоснабжение); в-третьих, осуществлять капитальный ремонт жилого помещения, если иное не установлено договором, а также обеспечивать проведение ремонта общего имущества многоквартирного дома и устройств для оказания коммунальных услуг, находящихся в жилом помещении. Наймодатель не может производить без согласия нанимателя переоборудование жилого дома, в котором

находится сданное внаем жилое помещение, если такое переоборудование существенно изменяет условия пользования жилым помещением (п. 3 ст. 681 ГК РФ).

Наниматель обязан использовать жилое помещение только для проживания; обеспечивать сохранность жилого помещения и поддерживать его в надлежащем состоянии, осуществлять текущий ремонт, если иное не установлено договором; своевременно вносить плату за жилое помещение — в сроки, предусмотренные договором, при отсутствии в договоре такого условия — ежемесячно в порядке, установленном Жилищным кодексом Российской Федерации (ЖК РФ). Кроме того, он должен самостоятельно вносить коммунальные платежи, если договором не установлено иное. Нанимателю запрещается проведение переустройства и реконструкции жилого помещения без согласия наймодателя.

В случае нарушения условий договора найма жилого помещения со стороны граждан, постоянно проживающих совместно с ним, наниматель отвечает перед наймодателем за их действия как за свои собственные (п. 3 ст. 677 ГК РФ). Однако наниматель и граждане, постоянно проживающие вместе с ним, могут заключить договор о том, что все они несут совместно с нанимателем солидарную ответственность перед наймодателем. В этом случае они будут являться сонанимателями. О заключении такого договора необходимо известить наймодателя (п. 4 ст. 677 ГК РФ). Независимо от заключения такого договора граждане, постоянно проживающие совместно с нанимателем, имеют равные с ним *права* по пользованию жилым помещением (п. 2 ст. 677 ГК РФ), за исключением краткосрочного найма.

Наниматель и граждане, постоянно проживающие с ним в жилом помещении, вправе использовать данное помещение для проживания, а также вправе пользоваться общим имуществом многоквартирного дома (п. 2 ст. 673 ГК РФ).

Граждане, постоянно проживающие в жилом помещении вместе с нанимателем, должны быть *указаны в договоре*. Во время действия договора найма жилого помещения наниматель может *вселить* в жилое помещение граждан в качестве постоянно проживающих с нанимателем (ст. 679 ГК РФ). Для этого необходимо, во-первых, получение согласия наймодателя и граждан, постоянно проживающих с ним в данном жилом помещении; во-вторых,

соблюдение нормы *общей площади* жилого помещения на одного человека. Данные условия могут не соблюдаться в случае вселения в жилое помещение несовершеннолетних детей.

Наниматель вправе сдавать жилое помещение или его часть *в поднаем на основании договора поднайма* жилого помещения, а также разрешать проживание в жилом помещении *временных жильцов* (пользователей) (ст. 685, 680 ГК РФ), за исключением краткосрочного найма. При этом должна соблюдаться норма общей площади жилого помещения на одного человека. Поднаниматели и временные жильцы не приобретают самостоятельного права пользования жилым помещением, их права зависят от прав нанимателя. Ответственность за их действия перед наймодателем несет наниматель. Поднаниматели пользуются жилым помещением на возмездных началах на основании договора, временные жильцы пользуются им безвозмездно, срок их проживания ограничен шестью месяцами.

Для проживания в жилом помещении *временных жильцов* необходимо общее согласие нанимателя и граждан, постоянно с ним проживающих, и предварительное уведомление наймодателя. Наймодатель может запретить их проживание при условии несоблюдения нормы общей площади жилого помещения на одного человека.

Гражданский кодекс содержит правовые нормы, направленные на обеспечение *стабильности отношений найма жилого помещения*. По истечении срока договора наниматель имеет *преимущественное право на заключение договора* найма жилого помещения *на новый срок*, за исключением краткосрочного найма. В отличие от аналогичного права арендатора, данное право нанимателя жилого помещения закреплено *в императивной норме и не обусловлено надлежащим исполнением* нанимателем жилищного обязательства (ч. 1 ст. 684 ГК РФ). При этом инициатива по урегулированию вопроса заключения договора на новый срок должна *исходить от наймодателя*. Он должен не позднее чем за 3 месяца до истечения срока договора найма жилого помещения предложить нанимателю заключить договор на тех же или иных условиях либо предупредить нанимателя об отказе от продления договора в связи с решением не сдавать жилое помещение внаем в течение (не менее) года. В противном случае договор считается

продленным на тех же условиях и на тот же срок, если наниматель, в свою очередь, не откажется от продления договора.

При переходе права собственности на жилое помещение *договор найма сохраняется* (ст. 675 ГК РФ). При этом новый собственник становится наймодателем на условиях ранее заключенного договора найма. Не влечет прекращения договора найма жилого помещения и смерть нанимателя или его выбытие из жилого помещения, если в жилом помещении остаются проживать другие граждане. В этом случае договор продолжает действовать *на тех же условиях*, и один из граждан, постоянно проживающих с прежним нанимателем, по общему согласию между ними становится нанимателем. Если такое согласие не достигнуто, все граждане, постоянно проживающие в жилом помещении, становятся сонаимателями (п. 2 ст. 686 ГК РФ). Таким образом, происходит изменение субъектного состава договора.

Кроме того, *замена нанимателя* в договоре найма жилого помещения может быть произведена по требованию нанимателя и других граждан, постоянно с ним проживающих. С согласия наймодателя наниматель может быть заменен одним из совершеннолетних граждан, постоянно проживающих с нанимателем (п. 1 ст. 686 ГК РФ). Правила о замене нанимателя не распространяются на краткосрочный наем.

Расторжение договора найма жилого помещения значительно отличается от расторжения договора аренды в сторону усиления гарантий прав нанимателя. Несмотря на срочный характер договора, *наниматель* жилого помещения вправе с согласия других граждан, постоянно проживающих с ним, в любое время расторгнуть договор найма, письменно предупредив об этом наймодателя за 3 месяца.

По *требованию наймодателя* договор найма жилого помещения может быть расторгнут в судебном порядке в следующих случаях:

- 1) если наниматель не вносит плату за жилое помещение за 6 месяцев, если договором не установлен более длительный срок, а при краткосрочном найме — в случае невнесения платы более двух раз по истечении установленного договором срока платежа;
- 2) если наниматель или другие граждане, за действия которых он отвечает, допускают разрушение или порчу жилого помещения;

3) если наниматель или другие граждане, за действия которых он отвечает, несмотря на предупреждение наймодателя, используют жилое помещение не по назначению либо систематически нарушают права и интересы соседей.

Суд может предоставить нанимателю *срок не более года для устранения* им нарушений, послуживших основанием для расторжения договора найма жилого помещения. Если в течение срока, определенного судом, наниматель не устранит допущенных нарушений или не примет всех необходимых мер для их устранения, то суд по *повторному обращению* наймодателя принимает решение о расторжении договора найма жилого помещения. При этом суд в решении о расторжении договора по просьбе нанимателя может *отсрочить исполнение решения на срок не более года*.

По *требованию любой из сторон* договор найма жилого помещения может быть расторгнут в судебном порядке, если помещение перестает быть пригодным для постоянного проживания, в случае его аварийного состояния, а также в других случаях, предусмотренных жилищным законодательством.

При расторжении договора найма жилого помещения наниматель и другие граждане, проживающие в жилом помещении к моменту расторжения договора, должны *освободить* жилое помещение, в противном случае они подлежат *выселению* из жилого помещения в принудительном порядке.

§ 3. Договор социального найма жилого помещения

Договор социального найма жилого помещения — это соглашение, в силу которого одна сторона — собственник жилого помещения государственного жилищного фонда или муниципального жилищного фонда (действующие от его имени уполномоченный государственный орган или уполномоченный орган местного самоуправления) либо управомоченное им лицо (*наймодатель*) обязуется передать другой стороне — гражданину (*нанимателю*) жилое помещение во владение и в пользование для проживания в нем на условиях, установленных Жилищным кодексом. Договору социального найма посвящен раздел 3 ЖК РФ.

Это консенсуальный, взаимный и возмездный договор. Особенностью договора социального найма жилого помещения является то, что он заключается без установления срока его действия (ч. 2 ст. 60 ЖК РФ). Его квалифицирующими признаками являются субъектный состав и предмет договора.

Предметом договора является жилое помещение (жилой дом, квартира, часть жилого дома или квартиры) государственного или муниципального жилищного фонда социального использования. *Субъектами договора* социального найма являются наймодатель и наниматель. В качестве *наймодателя* выступает государство или муниципальное образование в лице уполномоченного государственного органа или орган местного самоуправления либо уполномоченное лицо. *Нанимателями* могут быть только граждане РФ, которые, как правило, состояли на учете в качестве нуждающихся в жилом помещении, предоставляемом по договору социального найма.

Форма договора — письменная. В договоре социального найма должны быть указаны члены семьи нанимателя жилого помещения (ч. 3 ст. 69 ЖК РФ), к которым относятся три категории граждан (ст. 69 ЖК РФ): во-первых, его супруг, а также дети и родители, проживающие совместно с данным нанимателем, беспорно являются членами семьи нанимателя жилого помещения; во-вторых, другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы признаются членами семьи нанимателя при условии, что они вселены им в качестве членов семьи и ведут с ним общее хозяйство. В-третьих, в исключительных случаях иные лица могут быть признаны членами семьи нанимателя жилого помещения по договору социального найма в судебном порядке.

Члены семьи нанимателя жилого помещения имеют равные с нанимателем права и обязанности, а дееспособные члены семьи в силу закона несут солидарную с нанимателем ответственность по обязательствам, вытекающим из договора социального найма (ч. 2 ст. 69 ЖК РФ).

Предоставление гражданам жилых помещений по договору социального найма. Договор социального найма заключается на основании решения о предоставлении жилого помещения по договору социального найма, принятого органом местного самоуправления (ч. 4 ст. 57 ЖК РФ). Жилые помещения предоставляются

по договору социального найма *ограниченному кругу субъектов*. ЖК РФ регулирует данный вопрос в соответствии с частью 3 ст. 40 Конституции России, согласно которой малоимущим и иным указанным в законе гражданам, нуждающимся в жилище, оно предоставляется бесплатно или за доступную плату в соответствии с установленными законом нормами.

Жилые помещения государственного или муниципального жилищного фонда предоставляются, во-первых, гражданам, признанным *малоимущими и нуждающимися* в жилом помещении, предоставляемом по договору социального найма; во-вторых, *отдельным категориям граждан*, определенным федеральным законом или законом субъекта Российской Федерации, признанным *нуждающимися* в жилых помещениях, независимо от их имущественного положения (например, сотрудникам милиции, прокурорам и следователям прокуратуры).

Гражданин признается *нуждающимся в жилом помещении* по основаниям, предусмотренным в статье 51 ЖК РФ:

1) если гражданин не является ни нанимателем жилого помещения по договору социального найма или членом семьи нанимателя, ни собственником жилого помещения или членом семьи собственника;

2) если гражданин является нанимателем жилого помещения по договору социального найма или членом семьи нанимателя либо собственником жилого помещения или членом семьи собственника, но: а) обеспечен общей площадью жилого помещения на одного члена семьи менее учетной нормы¹, установленной органом местного самоуправления; б) проживает в помещении, не отвечающем установленным для жилых помещений требованиям; в) проживает в квартире, занятой несколькими семьями, и в составе семьи имеется больной, страдающий тяжелой формой хронического заболевания², при которой совместное проживание

¹ Учетной нормой площади жилого помещения является минимальный размер площади жилого помещения, исходя из которого определяется уровень обеспеченности граждан общей площадью жилого помещения в целях их принятия на учет в качестве нуждающихся в жилых помещениях (ч. 4 ст. 50 ЖК РФ).

² Перечень тяжелых форм хронических заболеваний, при которых невозможно совместное проживание граждан в одной квартире, утвержден постановлением Правительства России от 16 июня 2006 г. № 378.

с ним в одной квартире невозможно (например, активные формы туберкулеза с выделением микобактерий туберкулеза). Причем гражданин не имеет иного жилого помещения, занимаемого по договору социального найма или принадлежащего на праве собственности.

Для предоставления гражданину жилого помещения по договору социального найма необходимо, чтобы *он был принят на учет* в качестве нуждающегося в жилом помещении, за исключением некоторых случаев (например, при сносе жилого дома, в котором проживает гражданин). Принятие на учет граждан в качестве нуждающихся в жилых помещениях осуществляется органом местного самоуправления на основании *заявлений* данных граждан, поданных ими в указанный орган по месту своего жительства с представлением документов, подтверждающих право соответствующих граждан состоять на учете в качестве нуждающихся в жилых помещениях.

Жилые помещения предоставляются гражданам, состоящим на учете в качестве нуждающихся в жилых помещениях, *в порядке очередности* исходя из времени принятия таких граждан на учет. Кроме того, часть 2 ст. 57 ЖК РФ устанавливает *внеочередное предоставление* жилых помещений.

Жилые помещения должны предоставляться гражданам *по месту их жительства* (в черте соответствующего населенного пункта). Размер предоставляемого жилого помещения зависит от *нормы предоставления*, которая устанавливается органом местного самоуправления в зависимости от достигнутого в соответствующем муниципальном образовании уровня обеспеченности жилыми помещениями, предоставляемыми по договорам социального найма, и других факторов (ст. 50 ЖК РФ). При предоставлении жилых помещений по договорам социального найма заселение одной комнаты *лицами разного пола*, за исключением супругов, допускается только с их согласия (ст. 58 ЖК РФ).

Права и обязанности сторон по договору социального найма жилого помещения в целом аналогичны правам и обязанностям сторон по договору коммерческого найма, поэтому остановимся на особенностях, характерных для договора социального найма.

Для вселения *супруга, своих детей и родителей* нанимателю согласия наймодателя не требуется, однако необходимо

получить письменное согласие членов его семьи. После вселения общая площадь соответствующего жилого помещения на одного члена семьи не должна быть менее учетной нормы. Данные условия могут не соблюдаться при вселении к родителям их несовершеннолетних детей. Для вселения *других граждан* в качестве членов семьи, кроме того, должно быть получено согласие наймодателя.

Наниматель наделяется *правом на обмен* занимаемого жилого помещения на жилое помещение, предоставленное по договору социального найма другому нанимателю. Обмен жилыми помещениями может быть совершен между гражданами, проживающими в жилых помещениях, расположенных как в одном, так и в разных населенных пунктах на территории Российской Федерации, при этом должно быть получено письменное согласие обоих наймодателей (ч. 5 ст. 72 ЖК РФ). Количество участников обмена не ограничивается при условии, что общая площадь соответствующего жилого помещения на одного члена семьи не будет менее учетной нормы. Если в обмениваемом жилом помещении в качестве членов семьи нанимателей проживают несовершеннолетние, недееспособные или ограниченно дееспособные граждане, то обмен жилыми помещениями может быть осуществлен только с *предварительного согласия органов опеки и попечительства*. В такой согласии может быть отказано в случае, если обмен жилыми помещениями нарушает права или законные интересы указанных лиц.

Обмен может быть *добровольным* и *принудительным*. Обмен на добровольных началах осуществляется с письменного согласия проживающих совместно с нанимателем членов его семьи. Члены семьи нанимателя вправе требовать от нанимателя обмена занимаемого жилого помещения на два и более жилых помещения, находящиеся в разных домах или квартирах. Если между нанимателем жилого помещения и проживающими совместно с ним членами его семьи не достигнуто соглашение об обмене, то любой из них вправе требовать осуществления принудительного обмена занимаемого жилого помещения в судебном порядке.

Договор об обмене жилыми помещениями заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного

соответствующими нанимателями. Обмен жилыми помещениями *не допускается* в случаях, предусмотренных статьями 73 ЖК РФ, перечень которых носит исчерпывающий характер.

Наниматель имеет *право на замену жилого помещения*, общая площадь которого на одного члена семьи превышает норму предоставления, на жилое помещение меньшего размера с согласия проживающих совместно с ним членов его семьи (ст. 81 ЖК РФ). Наймодатель на основании заявления нанимателя жилого помещения о замене жилого помещения обязан предоставить нанимателю по согласованию с ним другое жилое помещение в течение 3 месяцев со дня подачи соответствующего заявления.

Наниматель *вправе сдавать часть или все жилое помещение в поднаем* с письменного согласия наймодателя и проживающих совместно с ним членов его семьи при условии, что после заключения договора поднайма жилого помещения общая площадь соответствующего жилого помещения на одного проживающего составит не менее учетной нормы, а в коммунальной квартире — не менее нормы предоставления (ст. 76 ЖК РФ). Если сдаваемое в поднаем жилое помещение находится в коммунальной квартире, то для заключения договора требуется также согласие всех нанимателей и их семей, а также всех собственников и членов их семей. Договор поднайма заключается на определенный срок, если в договоре срок не указан, то договор считается заключенным на один год. Договор поднайма жилого помещения является возмездным (ст. 78 ЖК РФ, п. 3 ст. 685 ГК РФ).

Наниматель *вправе разрешать проживание в жилом помещении временных жильцов* (ст. 80 ЖК РФ).

Наниматель жилого помещения по договору социального найма обязан *использовать жилое помещение по назначению и в пределах*, установленных ЖК РФ. Жилое помещение предназначено для проживания граждан, при этом допускается использование жилого помещения гражданами, проживающими в нем на законных основаниях, для осуществления профессиональной деятельности или индивидуальной предпринимательской деятельности, если это не нарушает права и законные интересы других граждан, а также требования, которым должно отвечать жилое помещение (ст. 17 ЖК РФ).

Изменение и прекращение договора социального найма жилого помещения. Изменению договора социального найма жилого помещения специально посвящена статья 82 ЖК РФ, которая предусматривает два основания изменения договора: 1) объединение в одну семью граждан, проживающих в одной квартире, пользующихся в ней жилыми помещениями на основании отдельных договоров социального найма. В этом случае наниматели вправе требовать заключения с кем-либо из них одного договора социального найма всех занимаемых ими жилых помещений; 2) требование дееспособного члена семьи нанимателя с согласия остальных членов семьи и наймодателя о признании себя нанимателем по ранее заключенному договору социального найма вместо первоначального нанимателя при жизни нанимателя (с его согласия), а также в случае смерти нанимателя.

Прекращение договора социального найма возможно, во-первых, в силу обстоятельств, не зависящих от воли сторон (в связи с утратой (разрушением) жилого помещения, со смертью одиноко проживавшего нанимателя (ч. 5 ст. 83 ЖК РФ)); во-вторых, вследствие его расторжения по соглашению сторон (ч. 1 ст. 83 ЖК РФ) либо по требованию нанимателя или наймодателя.

По инициативе нанимателя расторжение договора осуществляется: 1) вследствие выезда нанимателя и членов его семьи из жилого помещения в другое постоянное место жительства, в этом случае договор считается расторгнутым со дня выезда (ч. 3 ст. 83 ЖК РФ); 2) по требованию нанимателя, которое может быть заявлено в любое время с письменного согласия членов его семьи, проживающих совместно с ним. При этом не требуется заблаговременного предупреждения об этом наймодателя.

По требованию наймодателя расторжение договора социального найма жилого помещения допускается в судебном порядке. Расторжение договора социального найма влечет выселение нанимателя и членов его семьи. Возможны следующие варианты выселения:

- 1) с предоставлением другого благоустроенного жилого помещения по договору социального найма;
- 2) с предоставлением другого жилого помещения по договору социального найма;
- 3) без предоставления другого жилого помещения.

Выселение граждан, проживающих в домах по договору социального найма, с предоставлением благоустроенного жилого помещения осуществляется в следующих случаях.

1. Если дом, в котором находится жилое помещение, подлежит *сносу* в связи с необходимостью использования для государственных или муниципальных нужд земельного участка, на котором находится жилой дом. В этом случае другие благоустроенные жилые помещения предоставляются выселяемым гражданам органом государственной власти или органом местного самоуправления, принявшими решение о сносе дома (ст. 86 ЖК РФ).

2. Если жилое помещение подлежит *переводу в нежилое помещение* в соответствии с главой 3 ЖК РФ, другое благоустроенное жилое помещение предоставляет наймодатель.

3. Если жилое помещение признано *непригодным для проживания*. Основанием для признания жилого помещения непригодным для проживания является наличие выявленных вредных факторов среды обитания человека, которые не позволяют обеспечить безопасность жизни и здоровья граждан¹. Благоустроенное помещение предоставляется наймодателем.

4. Если в результате проведения капитального ремонта или реконструкции дома жилое помещение либо вообще не может быть сохранено, либо его общая площадь *уменьшится* настолько, что проживающие в нем наниматель и члены его семьи могут быть признаны нуждающимися в жилых помещениях, либо, наоборот, *увеличится*, в результате чего общая площадь занимаемого жилого помещения на одного члена семьи *существенно* превысит норму предоставления. Жилое помещение должно быть предоставлено нанимателю до начала капитального ремонта или реконструкции дома.

Если же в результате капитального ремонта или реконструкции занимаемое нанимателем жилое помещение не претерпит существенных изменений, возможны два варианта: 1) *без расторжения договора социального найма* — наймодатель *обязан* предоставить жилое помещение маневренного фонда на время

¹ См. Положение о признании помещения жилым помещением, жилого помещения непригодным для проживания и многоквартирного дома аварийным и подлежащим сносу, утвержденное постановлением Правительства России от 28 января 2006 г. № 47.

проведения капитального ремонта или реконструкции дома (ч. 1 ст. 88 ЖК РФ). При этом наймодатель возмещает нанимателю расходы по переселению в жилое помещение маневренного фонда и обратно в жилое помещение, занимаемое по договору социального найма. В случае отказа нанимателя и членов его семьи от переселения наймодатель может потребовать переселения в судебном порядке; 2) *с расторжением договора социального найма* — с согласия нанимателя и членов его семьи наймодатель *может* предоставить им в пользование другое *благоустроенное* жилое помещение с заключением договора социального найма (ч. 2 ст. 88 ЖК РФ).

Предоставляемое помещение должно быть:

1) благоустроенным *применительно к условиям* соответствующего населенного пункта (не установлено общих критериев благоустроенности жилого помещения). Данное требование должно соблюдаться независимо от степени благоустроенности жилого помещения, из которого производится выселение;

2) *равнозначным по общей площади* ранее занимаемому жилому помещению. Если общая площадь жилого помещения на одного члена семьи нанимателя существенно превышает норму предоставления, размер предоставляемого жилого помещения не может быть уменьшен;

3) *находиться в черте данного населенного пункта*, при этом местоположение жилого помещения в населенном пункте не имеет значения.

Если наниматель занимал квартиру или не менее чем две комнаты, то он соответственно имеет право на получение квартиры или на получение жилого помещения, состоящего из того же числа комнат, в коммунальной квартире (ст. 89 ЖК РФ).

Выселение с предоставлением другого жилого помещения по договору социального найма (ст. 90 ЖК РФ) возможно в случае невнесения платы за жилое помещение и (или) коммунальные услуги без уважительных причин более 6 месяцев. Размер предоставляемого жилого помещения определяется исходя из 6 кв. м жилой площади на человека (размер жилого помещения, установленный для вселения граждан в общежитие).

Без предоставления другого жилого помещения (ст. 91 ЖК РФ) подлежат выселению граждане (наниматель и (или) прожива-

ющие совместно с ним члены его семьи), которые используют жилое помещение не по назначению, либо систематически нарушают права и законные интересы соседей, либо бесхозяйственно обращаются с жилым помещением, допуская его разрушение (ст. 91 ЖК РФ). Предварительно наймодатель обязан *предупредить* нанимателя и членов его семьи о необходимости устранить нарушения. Если после предупреждения наймодателя нарушения не будут устранены, то виновные граждане могут быть выселены в судебном порядке без предоставления другого жилого помещения по требованию не только наймодателя, но и других заинтересованных лиц.

Без предоставления другого жилого помещения выселяются из жилого помещения граждане, *лишенные родительских прав*, если совместное проживание этих граждан с детьми, в отношении которых они лишены родительских прав, признано судом невозможным.

Глава 19

ПОДРЯД

§ 1. Общая характеристика договора подряда

Договор подряда относится к договорам, направленным на выполнение работы. **Договор подряда** — это соглашение, в силу которого 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 (п. 1 ст. 702 ГК РФ). Договор подряда является *консенсуальным, возмездным и взаимным*.

Существенными условиями договора подряда являются предмет договора (работы) и сроки выполнения работ. *Форма договора подряда* подчиняется общим правилам о форме сделок.

Сторонами договора подряда являются подрядчик и заказчик. По общему правилу ими могут быть любые лица в пределах своей

правосубъектности. Для выполнения отдельных видов работ необходима лицензия.

Согласно пункту 1 ст. 706 ГК РФ подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). Данное положение особенно актуально для строительного подряда. Такая структура договорных связей называется *системой генерального подряда*. Подрядчик выступает в роли генерального подрядчика, а лица, привлеченные им, в роли субподрядчиков. По общему правилу заказчик и субподрядчик не вправе предъявлять друг другу требования, связанные с нарушением договоров, заключенных каждым из них с генеральным подрядчиком (если иное не предусмотрено законом или договором). Генеральный подрядчик несет ответственность перед заказчиком за действия субподрядчика и перед субподрядчиком — за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда (п. 3 ст. 706 ГК РФ).

Заказчик может заключить два и более договора подряда на выполнение отдельных работ с разными лицами (*система прямых договоров*). В этом случае подрядчики отвечают перед заказчиком независимо друг от друга. При использовании системы генерального подряда на заключение договора на выполнение отдельных работ с другими лицами необходимо получить согласие генерального подрядчика. При этом генеральный подрядчик не отвечает за их действия (п. 4 ст. 706 ГК РФ).

Участие в выполнении необходимых заказчику работ нескольких лиц может быть также обусловлено заключением одного договора с несколькими лицами, выступающими на стороне подрядчика (*множественность лиц*). Все они отвечают перед заказчиком либо в пределах своей доли (при делимости предмета обязательства, а также в других случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором), либо солидарно (при неделимости предмета). Соответственно, они являются *долевыми (или солидарными) кредиторами*.

В тех случаях, когда договором или законом предусмотрена обязанность подрядчика выполнить работу *лично*, подрядчик не вправе привлекать к выполнению работ третьих лиц. При нарушении такого требования он несет перед заказчиком ответственность за убытки, причиненные участием субподрядчика в исполнении договора.

Объектом *подрядного обязательства* является работа, которая представляет собой действие лица, приводящее к определенному овеществленному результату. Данный овеществленный результат выступает в качестве *предмета* обязательства, подлежащего передаче другой стороне. Действия подрядчика определяются *заданием заказчика*, т. е. его требованиями, предъявляемыми к результату работы. В то же время подрядчик самостоятельно определяет *способы выполнения задания* заказчика, если иное не предусмотрено договором (п. 3 ст. 703 ГК РФ).

Работа может выражаться в создании новой вещи (изготовление мебели, пошив костюма, строительство здания и т. д.). Подрядчик передает заказчику вновь созданную вещь и права на нее (п. 2 ст. 703 ГК РФ). Работа также может состоять в переработке (обработке) уже существующей вещи (например, выполнение ремонта) либо в совершении иных действий, предусмотренных договором, с передачей их результата заказчику.

По общему правилу работа выполняется подрядчиком *за свой риск и своим иждивением*, т. е. из своих материалов, своими силами и средствами. Подрядчик несет риск случайной гибели или случайного повреждения *результата выполненной работы* до ее приемки заказчиком (п. 1 ст. 705 ГК РФ). Если результат работы случайно погибает, он не вправе требовать от заказчика оплаты выполненной работы. Риск случайной гибели или случайного повреждения *имущества*, используемого для исполнения договора (материалов, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи), несет предоставившая их сторона. Если одной из сторон была допущена просрочка передачи или приемки результата работы, то в соответствии с пунктом 2 ст. 705 ГК РФ на нее переходят все риски.

§ 2. Права и обязанности сторон по договору подряда

Подрядчик обязан *выполнить работу своим иждивением*. Он отвечает за ненадлежащее качество предоставленных им материалов и оборудования, а также за предоставление материалов и оборудования, обремененных правами третьих лиц. Если работа выполняется *с использованием материалов заказчика*, то подрядчик

обязан использовать их экономно и расчетливо. После окончания работы он должен представить заказчику *отчет* об израсходовании материала, а также *возвратить* его остаток либо с согласия заказчика *оставить* неиспользованный материал у себя и *уменьшить* цену работы с учетом стоимости оставшегося материала (п. 1 ст. 713 ГК РФ).

Подрядчик обязан *обеспечить сохранность имущества* (материала, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи и т. д.), переданного заказчиком подрядчику в связи с исполнением договора подряда (ст. 714 ГК РФ). За неисполнение или ненадлежащее исполнение данной обязанности подрядчик несет ответственность в виде возмещения причиненных убытков.

Подрядчик обязан выполнить обусловленную договором *работу с соблюдением установленных сроков*. В договоре подряда указывается не только конечный срок выполнения работы, но и начальный, а также по согласованию сторон сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки). При этом подрядчик несет ответственность за нарушение любого из указанных сроков выполнения работы (п. 1 ст. 708 ГК РФ).

Подрядчик обязан *немедленно предупредить заказчика* об обстоятельствах, хотя и не зависящих от подрядчика, но представляющих угрозу для годности или прочности результатов выполняемой работы либо создающих невозможность ее завершения в срок (в частности, о непригодности или недоброкачестве предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или вещи, переданной для переработки (обработки); о возможных неблагоприятных для заказчика последствиях выполнения его указаний о способе исполнения работы в тех случаях, когда в соответствии с договором заказчик вправе давать такие указания), и приостановить работу до получения от заказчика указаний (ст. 716 ГК РФ). В случае нарушения данной обязанности подрядчик не вправе впоследствии ссылаться на указанные обстоятельства при предъявлении к нему или им к заказчику соответствующих требований. Если, несмотря на своевременное и обоснованное предупреждение, заказчик не примет необходимые меры для устранения обстоятельств, грозящих годности результата работы (в разумный срок

не заменит непригодные или недоброкачественные материал, оборудование, техническую документацию или переданную для переработки (обработки) вещь, не изменит указаний о способе выполнения работы и т. д.), то подрядчик вправе отказаться от исполнения договора подряда и потребовать возмещения причиненных его прекращением убытков.

Подрядчик обязан *передать заказчику результат работы* и вместе с ним информацию, касающуюся эксплуатации или иного использования предмета договора подряда в случаях, когда характер информации таков, что без нее невозможно использование результата работы для целей, указанных в договоре, либо это предусмотрено договором (ст. 726 ГК РФ). Подрядчик обязан *обеспечить надлежащее качество работы* не только в момент передачи заказчику результата работы, но и в пределах разумного срока или гарантийного срока, если он установлен.

Подрядчик имеет *право на получение цены работы* и иных причитающихся ему сумм. Это право обеспечивается *возможностью удержания* результата работы, а также принадлежащих заказчику оборудования, вещи, переданной для переработки (обработки), остатка неиспользованного материала и другого оказавшегося у него имущества заказчика до уплаты заказчиком соответствующих сумм (ст. 712 ГК РФ).

В случае *уклонения заказчика от принятия* выполненной работы подрядчик *вправе продать результат работы*, а вырученную сумму, за вычетом всех причитающихся подрядчику платежей, внести на имя заказчика в депозит нотариуса (п. 6 ст. 720 ГК РФ). Данное право может быть реализовано по истечении месяца со дня, когда согласно договору результат работы должен был быть передан заказчику, при условии последующего двукратного предупреждения заказчика, если иное не предусмотрено договором.

Заказчик обязан *осмотреть и принять выполненную работу* (ее результат) с участием подрядчика в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором (п. 1 ст. 720 ГК РФ). Если заказчик уклоняется от принятия выполненной работы, то в момент, когда передача вещи должна была состояться, риск случайной гибели изготовленной (переработанной или обработанной) вещи признается перешедшим к заказчику.

При обнаружении заказчиком отступлений от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе он обязан немедленно заявить об этом подрядчику. Согласно пункту 3 ст. 720 ГК РФ заказчик, принявший работу без проверки, лишается права ссылаться на те недостатки работы, которые могли быть установлены при обычном способе ее приемки (*явные недостатки*), если иное не предусмотрено договором. Приемка работы оформляется *актом* или иным документом.

Если после приемки работы заказчик обнаружил в результате работы недостатки, которые не могли быть установлены при обычном способе приемки (*скрытые недостатки*), в том числе такие, которые были умышленно скрыты подрядчиком, то он обязан известить об этом подрядчика в разумный срок по их обнаружении (п. 4 ст. 720 ГК РФ). 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 по общему правилу оплачивает подрядчик. В тех случаях, когда экспертизой установлено отсутствие нарушений договора подрядчиком или причинной связи между действиями подрядчика и обнаруженными недостатками, расходы на экспертизу возлагаются на ту сторону, которая потребовала назначения экспертизы, а если она назначена по соглашению между сторонами, на обе стороны поровну.

Заказчик обязан *уплатить установленную договором цену*; при отсутствии в договоре условий, позволяющих определить ее, заказчик оплачивает выполненную работу по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные работы (п. 1 ст. 709 ГК РФ). *Цена работы* включает в себя две составляющие: компенсацию издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение. В тех случаях, когда необходима подробная калькуляция расходов, составляется смета. Цена работы (смета) может быть *приблизительной* или *твердой*.

Цена работы считается твердой при отсутствии других указаний в договоре. В случае установления *твердой* цены подрядчик по общему правилу не вправе требовать ее увеличения, а заказчик — уменьшения, даже если в момент заключения договора подряда исключалась возможность предусмотреть полный объем

подлежащих выполнению работ или необходимых для этого расходов. Подрядчик имеет право потребовать увеличения установленной цены при *существенном возрастании стоимости* материалов и оборудования, предоставленных им, а также оказываемых ему третьими лицами услуг, которое нельзя было предусмотреть при заключении договора. При отказе заказчика выполнить это требование подрядчик вправе предъявить иск о расторжении договора в соответствии со статьей 451 ГК РФ¹.

Если цена работ определена *приблизительно*, при возникновении необходимости проведения дополнительных работ, которые влекут *существенное* превышение цены работы, подрядчик обязан своевременно предупредить об этом заказчика. При этом заказчик вправе отказаться от договора, если он не согласен на превышение цены работы, указанной в договоре. Если подрядчик своевременно не предупредил заказчика о необходимости превышения цены работы, то он обязан выполнить обязательство с оплатой работы по той цене, которая определена в договоре (п. 5 ст. 709 ГК РФ).

В случаях, когда фактические расходы подрядчика оказались меньше тех, которые учитывались при определении цены работы (*экономия подрядчика*), заказчик обязан оплатить работу по цене, предусмотренной договором, если не докажет, что полученная подрядчиком экономия повлияла на качество выполненных работ (ст. 710 ГК РФ). В договоре подряда может быть предусмотрено распределение полученной подрядчиком экономии между сторонами.

Заказчик обязан оплатить выполненную работу и в тех случаях, когда результат работы не был достигнут либо достигнутый результат оказался с недостатками, которые делают его непригодным для обусловленного или обычного использования, из-за недостатков материала, предоставленного заказчиком. При этом подрядчик должен доказать, что недостатки материала не могли быть им обнаружены при надлежащей приемке подрядчиком этого материала (п. 2, 3 ст. 713 ГК РФ).

По общему правилу заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену *после окончательной сдачи результатов*

¹ Об условиях применения статьи 451 ГК РФ см. § 4 главы 13.

работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок, либо с согласия заказчика досрочно (п. 1 ст. 711 ГК РФ). Договором может быть предусмотрена *позтатпная оплата* выполненных работ или *предварительная оплата*. Согласно пункту 2 ст. 711 ГК РФ подрядчик вправе требовать выплаты ему аванса либо задатка только в случаях и в размере, указанных в законе или договоре подряда.

И подрядчик, и заказчик обязаны *сохранять в тайне конфиденциальную информацию* о новых решениях и технических знаниях, в том числе не защищаемых законом, а также сведения, которые могут рассматриваться как коммерческая тайна, полученные от другой стороны в связи с исполнением своего обязательства по договору подряда. Сторона не вправе сообщать ее третьим лицам без согласия другой стороны. Порядок и условия пользования такой информацией определяются соглашением сторон (ст. 727 ГК РФ).

Если качество выполненной работы не соответствует предъявляемым требованиям, заказчик вправе по своему выбору предъявить к подрядчику одно из двух требований: соразмерного уменьшения установленной за работу цены или безвозмездного устранения недостатков в разумный срок. Требование о возмещении своих расходов на устранение недостатков может быть заявлено в том случае, если право заказчика устранять их предусмотрено в договоре подряда (ст. 723 ГК РФ). Вместо устранения недостатков подрядчик вправе безвозмездно выполнить работу заново с возмещением заказчику убытков, причиненных просрочкой исполнения. В этом случае заказчик обязан возратить подрядчику ранее переданный результат работы, если по характеру работы такой возврат возможен. Заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков, если недостатки результата работы не были устранены в установленный заказчиком разумный срок либо являются существенными и неустранимыми.

Подрядчик отвечает за недостатки выполненной работы при условии, что они выявлены в сроки, установленные статьей 724 ГК РФ, которые аналогичны срокам по договору купли-продажи (ст. 477 ГК РФ)¹.

¹ См. § 2 главы 14.

Согласно статье 725 ГК РФ для требований, предъявляемых в связи с ненадлежащим качеством работы, установлен сокращенный срок исковой давности — один год. В отношении зданий и сооружений действует общий срок исковой давности — 3 года.

§ 3. Отдельные виды договора подряда

Законодатель выделил **отдельные виды договора подряда**, которые обладают особенными признаками и нуждаются в специальном регулировании: бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных или муниципальных нужд. Соответственно к данным видам договора подряда общие положения о подряде применяются постольку, поскольку иное не установлено специальными нормами.

Договор бытового подряда — это соглашение, в силу которого 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 (п. 1 ст. 730 ГК РФ).

Отличительные признаки договора бытового подряда.

1. *Субъектный состав.* На стороне подрядчика выступает лицо, осуществляющее соответствующую предпринимательскую деятельность по выполнению работ, как правило, коммерческая организация или индивидуальный предприниматель. Заказчиком по такому договору может быть только гражданин.

2. *Предмет договора* — работа предназначается для удовлетворения бытовых или других личных потребностей заказчика. Данные отношения полностью подпадают под действие законодательства о защите прав потребителей.

Договор бытового подряда является *публичным* договором (п. 2 ст. 730 ГК РФ), к нему применяются правила статьи 426 ГК РФ. Он составляется в *письменной форме* в виде *квитанции* или иного документа. Договор бытового подряда может также оформляться путем выдачи *кассового чека, билета* и т. п., если работа выполняется в присутствии потребителя.

Договор строительного подряда — это соглашение, в силу которого 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 (п. 1 ст. 740 ГК РФ). Особенности договора строительного подряда:

1) *предметом* данного договора являются строительство или реконструкция объекта (предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения), а также монтажные, пусконаладочные и иные работы, неразрывно связанные со строящимся объектом. Кроме того, правила о строительном подряде применяются к работам по капитальному ремонту зданий и сооружений, если иное не предусмотрено договором (п. 2 ст. 740 ГК РФ). Предмет договора (выполняемые работы) определяется в технической документации — комплекте схем, чертежей, графиков, расчетов, а также иных документов, необходимых для выполнения подрядных строительных работ;

2) на стороне *подрядчика* (субподрядчиков), как правило, выступают профессиональные участники гражданского оборота (строительные организации, индивидуальные предприниматели). Строительство зданий и сооружений подлежит лицензированию, за исключением сооружений сезонного или вспомогательного назначения, поэтому подрядчик должен обладать лицензией. *Заказчиком* по данному договору может быть любое лицо в пределах своей правосубъектности. Если строительную работу заказывает гражданин для удовлетворения бытовых или других своих личных потребностей, к такому договору соответственно применяются правила о правах заказчика по договору бытового подряда (п. 3 ст. 740 ГК РФ).

Для заключения и исполнения договора строительного подряда по общему правилу необходимо наличие: а) *земельного участка* с соответствующим разрешенным использованием (отведенного для строительства объекта); б) *утвержденной проектной документации*, согласованной с органами государственного контроля и надзора; в) *разрешения на строительство*, выданного соответствующим органом архитектуры и градостроительства.

Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ — это соглашение, в силу которого подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат (ст. 758 ГК РФ). В большинстве случаев капитальному строительству должно предшествовать проведение изыскательских и проектных работ.

Квалифицирующим признаком данного договора является его *предмет* — проектные работы либо изыскательские работы, либо и проектные, и изыскательские работы. Проведение изыскательских и проектных работ является необходимой предпосылкой для осуществления капитального строительства.

Изыскательские работы направлены на получение материалов об условиях будущего строительства и условиях функционирования объекта, подлежащего строительству. Инженерные изыскания подразделяются на основные (инженерно-геодезические, инженерно-геологические и др.) и специальные (обследования состояния грунтов оснований зданий и сооружений, их строительных конструкций; поиск и разведка подземных вод для целей водоснабжения)¹.

Проектные работы включают в себя подготовку проектной документации для строительства или реконструкции объекта капитального строительства, а также капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства (ч. 1 ст. 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации).

Сторонами договора являются подрядчик, который выступает соответственно в роли проектировщика или изыскателя, и заказчик. Проведение изыскательских и проектных работ требует наличия специальных познаний и навыков, поэтому на стороне подрядчика выступают, как правило, специализированные организации (проектные, изыскательские или проектно-изыскательские) или

¹ См. постановление Правительства России от 19 января 2006 г. № 20 «Об инженерных изысканиях для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции объектов капитального строительства».

граждане, обладающие соответствующей лицензией. Заказчиком может быть любое лицо (инвестор, заказчик или подрядчик по договору строительного подряда).

В тех случаях, когда строительные, проектно-изыскательские работы предназначены для удовлетворения потребностей Российской Федерации, ее субъектов или муниципальных образований, они выполняются на основе государственного или муниципального контракта. **Государственный или муниципальный контракт на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд** — это соглашение, в силу которого подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие работы, связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера, и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату (п. 2 ст. 763 ГК РФ).

Сторонами контракта являются государственный или муниципальный заказчик и подрядчик. В качестве *государственного или муниципального заказчика* могут выступать государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами или органы местного самоуправления, а также бюджетные учреждения, иные получатели средств соответствующего бюджета при размещении заказов на выполнение подрядных работ за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования¹. В качестве *подрядчика* может выступать юридическое лицо или гражданин, отвечающие требованиям законодательства о размещении заказов.

Рассматриваемые отношения регулируются соответствующими нормами о строительном подряде или о подряде на выполнение проектных и изыскательских работ, а также § 5 главы 37 ГК РФ «Подрядные работы для государственных или муниципальных нужд» и законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд².

¹ См.: пункт 1 статьи 4 Закона о размещении заказов.

² См. § 3 главы 14.

Глава 20

ПЕРЕВОЗКА

§ 1. Общая характеристика договора перевозки грузов

Договор перевозки относится к группе договоров по оказанию услуг, он направлен на перемещение грузов и пассажиров из одного пункта в другой. Регулирование отношений в сфере перевозок осуществляется ГК РФ (гл. 40), а также транспортными уставами и кодексами (Федеральным законом от 10 января 2003 г. «Устав железнодорожного транспорта РФ», Федеральным законом от 8 ноября 2007 г. «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта», Кодексом внутреннего водного транспорта РФ от 7 марта 2001 г., Кодексом торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 г., Воздушным кодексом РФ от 19 марта 1997 г.). Кроме того, отношения перевозки регулируются иными федеральными законами и подзаконными нормативными актами — правилами, утвержденными постановлениями Правительства России, приказами соответствующих министерств и ведомств.

Гражданский кодекс не дает общего определения договора перевозки, а выделяет отдельно договоры перевозки грузов, пассажиров и багажа. Договор перевозки грузов является самостоятельным видом договора перевозки, который имеет особенности в зависимости от вида транспорта (железнодорожные, воздушные, морские, речные и автомобильные перевозки).

Договор перевозки груза — это соглашение, в силу которого 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 (п. 1 ст. 785 ГК РФ). Договор перевозки является *возмездным, взаимным и реальным*.

Договор перевозки груза может быть заключен с условием предоставления для перевозки груза всего транспортного средства или части его (договор фрахтования). **Договор фрахтования (чартер)** — это соглашение, в силу которого 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 (ст. 787 ГК РФ). Этот договор является *консенсуальным*. Он используется на морском, внутреннем водном, воздушном транспорте.

Сторонами договора грузовой перевозки являются перевозчик и грузоотправитель. *Перевозчиком* может быть юридическое лицо, а в некоторых случаях и физическое лицо — индивидуальный предприниматель, обладающие лицензией на те виды перевозки, которые ими осуществляются. В качестве *грузоотправителей* обычно выступают предприниматели, которые заключают договор перевозки во исполнение своего обязательства перед контрагентом по другому договору (например, для обеспечения доставки товаров покупателю). В таких случаях получателем груза является не грузоотправитель, а другое лицо, которое состоит с грузоотправителем в договорных правоотношениях (чаще всего в правоотношениях купли-продажи). Причем грузополучатель не только имеет *право* требовать от перевозчика выдачи прибывшего груза, но и *обязан* принять груз, произвести окончательные расчеты за выполненную перевозку. В таких случаях договор перевозки грузов представляет собой *договор в пользу третьего лица*, поскольку грузополучатель, не принимавший участия в его заключении, наделяется правом требовать от перевозчика исполнения обязательства в свою пользу (п. 1 ст. 430 ГК РФ). Что касается обязанностей грузополучателя принять груз, произвести окончательные расчеты с перевозчиком и др., то он еще до заключения договора перевозки добровольно принимает их на себя, согласившись на такой способ передачи ему товаров, как отгрузка транспортом.

Предметом договора перевозки грузов являются услуги по территориальному перемещению грузов из пункта отправления в пункт назначения с помощью транспортных средств.

Согласно пункту 2 ст. 789 ГК РФ договор перевозки транспортом общего пользования является *публичным договором*. Перевозкой транспортом общего пользования признается перевозка, осуществляемая коммерческой организацией, если из закона, иных правовых актов вытекает, что эта организация обязана осуществлять перевозки грузов по обращению любого гражданина или юридического лица.

Заключение договора перевозки грузов. Договор перевозки грузов традиционно рассматривается как *реальный* договор, который считается заключенным с момента передачи груза перевозчику. Этому моменту предшествуют взаимоотношения сторон, направленные на организацию перевозки груза.

Необходимой предпосылкой заключения договора перевозки грузов является согласование заявки грузоотправителя с перевозчиком. В заявке указываются пункт назначения, наименование и количество груза, вид и количество транспортных средств и другие необходимые сведения. Согласование заявки по действующему законодательству не рассматривается как заключение договора перевозки, оно порождает обязательство перевозчика подать транспортные средства под погрузку и грузоотправителя — предъявить груз для перевозки, за неисполнение которых стороны несут ответственность.

При необходимости осуществления систематических перевозок грузов может заключаться *договор об организации перевозок грузов*. В соответствии с ним перевозчик обязуется в установленные сроки принимать грузы, а грузоотправитель — предъявлять их для перевозок в обусловленном объеме. В нем определяются предполагаемые объем перевозок грузов, сроки и условия предоставления транспортных средств и предъявления грузов для перевозок, порядок расчетов, ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, а также иные условия организации перевозок.

Обязательство *перевозчика* подать транспортные средства считается надлежаще исполненным, если транспортные средства своевременно поданы в обусловленное место и в заранее определенном количестве. Транспортные средства должны быть поданы в исправном состоянии, пригодном для перевозки соответствующего груза (п. 2 ст. 791 ГК РФ). Различают *техническую пригодность* транспортного средства, т. е. пригодность для транспортировки грузов, и *коммерческую пригодность*, т. е. пригодность транспортного средства для перевозки *конкретного груза* (отсутствие внутри него постороннего запаха, других неблагоприятных факторов; в случае необходимости — поддержание определенного температурного режима). Определение технической пригодности транспортного средства осуществляется перевозчиком, коммерческой пригодности —

грузоотправителем, если погрузка осуществляется им, в остальных случаях — перевозчиком. Грузоотправители вправе отказаться от транспортных средств, не пригодных для перевозки конкретного груза, и перевозчик обязан подать взамен них исправные, пригодные для перевозки такого груза транспортные средства.

Соответственно *грузоотправитель* обязан своевременно предъявить к перевозке указанные в заявке или договоре грузы. До предъявления груза для перевозки грузоотправитель обязан подготовить его таким образом, чтобы обеспечить безопасность перевозки и сохранность груза, а также перевозочного средства. Груз должен быть предъявлен *в исправном состоянии* (надлежащего качества) и при необходимости помещен *в исправную тару и упаковку*. В случае предъявления к перевозке тарных и штучных грузов на них должна быть нанесена *маркировка*, назначение которой состоит в индивидуализации груза (указывается грузополучатель, пункт назначения и т. д.), а также в предотвращении возможного его повреждения (наносятся манипуляционные знаки, указывающие на способ обращения с грузом, предупредительные надписи — например, «стекло», «не кантовать»).

Груз должен быть предъявлен вместе с *необходимыми документами*: транспортной накладной, заполненной грузоотправителем в соответствии с правилами перевозок грузов; другими документами, предусмотренными соответствующими нормативными актами. Например, согласно части 4 ст. 18 УЖТ РФ при предъявлении продовольственных и скоропортящихся грузов необходимо представить документ о качестве грузов.

Грузоотправитель обязан предъявить груз в указанном в заявке *количестве*, которое определяется массой или количеством грузовых мест для тарных или штучных грузов. Груз может быть предъявлен к перевозке *с объявленной ценностью*, которая не должна превышать действительной стоимости груза. Практическое значение объявления ценности состоит в том, что в случае утраты или повреждения груза грузоотправитель освобождается от доказывания его стоимости. За перевозку грузов с объявленной ценностью взимается дополнительная плата.

Согласно пункту 1 ст. 794 ГК РФ перевозчик за неподачу транспортных средств для перевозки грузов в соответствии с принятой заявкой (заказом) или иным договором, а отправитель за непредъ-

явление груза либо неиспользование поданных транспортных средств по иным причинам несут *ответственность*, установленную транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон. УЖТ РФ (ст. 94) и КВВТ РФ (ст. 115) предусматривают ответственность в виде штрафов, размер которых зависит от количества непогруженных тонн груза или контейнеров.

Законодательством устанавливаются обстоятельства, при наличии которых перевозчик и грузоотправитель *освобождаются от такой ответственности*. К ним относятся непреодолимая сила, а также иные явления стихийного характера; военные действия; прекращение или ограничение перевозки грузов в определенных направлениях, установленное в порядке, предусмотренном соответствующим транспортным кодексом или уставом, и др. (ст. 794 ГК РФ, ст. 116, 117 УЖТ РФ, ст. 118 КВВТ РФ). Перечень таких обстоятельств носит исчерпывающий характер. Таким образом, ответственность за неподачу транспортных средств и за их неиспользование наступает *независимо от вины*.

Поскольку договор перевозки груза является *реальным*, постольку передача груза для перевозки служит необходимым элементом заключения такого договора. Для договора перевозки грузов характерен особый порядок оформления его заключения: согласно пункту 2 ст. 785 ГК РФ оно подтверждается составлением и выдачей отправителю груза документа о принятии груза (транспортной накладной, коносамента или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом).

§ 2. Права и обязанности, ответственность участников договора перевозки грузов

Перевозка грузов предполагает их *погрузку на транспортное средство* и затем *выгрузку доставленных грузов в пункте назначения*. Погрузочно-разгрузочные работы производятся с соблюдением требований транспортного законодательства. Их выполнение по общему правилу обеспечивается грузоотправителем (грузополучателем) как собственными силами, так и с помощью других лиц на основании договора. В необходимых случаях осуществляется

крепление грузов в транспортном средстве таким образом, чтобы обеспечить их сохранность при транспортировке. Погрузка должна осуществляться с *учетом технических норм* погрузки, при отсутствии таких норм — *до полной вместимости* транспортного средства или контейнера, но не выше его грузоподъемности.

В целях обеспечения сохранности груза и доказательства отсутствия доступа к нему крытые перевозочные средства, обособленные помещения, емкости (вагоны, трюмы, контейнеры и т. п.) после загрузки, как правило, *пломбируются* грузоотправителем либо перевозчиком в зависимости от того, кем обеспечивалась погрузка. В отношении определенных грузов обязательно их *сопровождение представителями* грузоотправителей, грузополучателей (например, животных).

Поскольку договор перевозки является *возмездным*, постольку перевозчик имеет право на получение *провозной платы*, а также платы за оказанные им дополнительно услуги (погрузку и выгрузку, взвешивание груза, хранение груза сверх установленных сроков и т. п.) в размере, определенном по соглашению сторон.

Если договор перевозки носит *публичный характер*, то размер платы исчисляется в соответствии с установленными тарифами. Провозная плата, как правило, вносится грузоотправителем при заключении договора перевозки. Окончательные расчеты производятся грузополучателем. В случае неуплаты обусловленных платежей перевозчик имеет право на удержание груза в целях удовлетворения своих требований за счет стоимости груза.

Основной обязанностью перевозчика является *своевременная доставка груза в сохранности в пункт назначения*. Срок доставки зависит от расстояния между пунктами отправления и назначения, маршрута следования, который по общему правилу определяется по кратчайшему направлению. Перевозчик должен *обеспечить сохранность* груза с момента принятия его перевозки и до выдачи грузополучателю.

Исполнение договора перевозки грузов завершается *выдачей груза* его получателю, который, в свою очередь, обязан принять груз, а также вывезти его. Груз выдается после внесения всех причитающихся перевозчику платежей. Грузополучатель обязан *при-*

нять и вывезти груз в установленные сроки. При своевременном уведомлении о прибытии груз хранится перевозчиком бесплатно в течение суток после окончания срока доставки, не считая дня прибытия грузов. За хранение груза свыше этого срока взимается плата, за исключением случаев, когда задержка выдачи груза произошла по вине перевозчика.

В случаях, указанных законом, перевозчик обязан *проверить состояние, массу и количество мест груза* (например, в случае прибытия груза с признаками недостачи или повреждения (порчи) груза; на неисправном транспортном средстве). Выявленные в ходе проверки обстоятельства, которые могут быть основанием для ответственности перевозчика или освобождения от нее (факт недостачи, повреждения груза; исправность запорно-пломбировочных устройств), фиксируются в коммерческом акте или акте общей формы. Такие акты составляются перевозчиком и в том случае, если несохранность груза была обнаружена в пути его следования. Согласно пункту 4 ст. 796 ГК РФ документы о причинах несохранности груза (коммерческий акт, акт общей формы и т. п.), составленные перевозчиком *в одностороннем порядке*, в случае спора должны оцениваться судом наряду с другими документами, удостоверяющими обстоятельства, которые могут служить основанием для ответственности перевозчика, отправителя либо получателя груза.

Грузополучатель может *отказаться от принятия груза* в случаях, когда качество груза вследствие порчи, повреждения или по иным причинам изменилось в такой степени, что исключается возможность полного или частичного использования груза по назначению (ст. 36 УЖТ РФ, ст. 79 КВВТ РФ, ст. 111 ВК РФ).

Если в течение установленных сроков груз не принят и не вывезен грузополучателем, то он считается *невостребованным*. Перевозчик обязан уведомить об этом грузоотправителя, который должен определить судьбу груза. При отсутствии распоряжений с его стороны перевозчик по общему правилу может реализовать невостребованный груз по договору купли-продажи, исходя из цены грузов, подтвержденной документами об оплате их стоимости или соответствующим договором, либо исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары. Из суммы, полученной от реализации грузов,

перевозчик удерживает причитающиеся ему платежи (плату за хранение и др.) и расходы на реализацию грузов. Оставшаяся сумма подлежит перечислению либо грузополучателю — в случае оплаты им стоимости грузов, либо грузоотправителю — в остальных случаях. Однако может оказаться, что вырученной суммы недостаточно для покрытия причитающихся перевозчику платежей и расходов на реализацию грузов, в этом случае перевозчик вправе взыскать недополученную сумму с грузоотправителя (ст. 82, 85 КВБТ РФ, ст. 34, 48, 49 УЖТ РФ).

В случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательств по перевозке стороны несут *ответственность*, установленную ГК РФ, транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон.

При этом ГК РФ в интересах клиентов устанавливает пределы регулирования соглашением сторон ответственности перевозчика: по общему правилу она может быть только повышена по сравнению с законом. Соглашения об ограничении или устранении ответственности перевозчика являются недействительными, за исключением случаев, когда возможность таких соглашений при перевозках груза предусмотрена транспортными уставами и кодексами. Кроме того, транспортным законодательством не допускаются также соглашения, имеющие целью ограничить или устранить ответственность грузоотправителей или грузополучателей (ст. 114 УЖТ РФ, ст. 122 КВБТ РФ).

Ответственности по договору перевозки присущи значительные особенности. Во-первых, в качестве исключения из принципа безвиновной ответственности предпринимателей (п. 3 ст. 401 ГК РФ) в большинстве случаев предусмотрено правило об ответственности участников перевозки *при наличии вины*. Во-вторых, она носит *ограниченный характер*: а) по общему правилу возмещению подлежит реальный ущерб в установленном законом размере, упущенная выгода не взыскивается; б) установленные законом неустойки носят, как правило, исключительный характер; в) ограничивается размер пени, взыскиваемой за являющееся правонарушение.

Перевозчик по общему правилу отвечает за *просрочку доставки груза*, если не докажет, что несоблюдение сроков доставки груза произошло вследствие обстоятельств, которые он не мог предот-

вратить и устранение которых от него не зависело, т. е. ответственность основывается на принципе вины (ст. 97 УЖТ РФ, ст. 116 КВВТ РФ, ст. 166 КТМ РФ). Размер неустойки определяется, как правило, в процентном отношении к провозной плате за каждые сутки (час) просрочки, устанавливается *предельный размер* такой ответственности (например, на воздушном транспорте штраф взимается за каждый час просрочки в размере 25% минимального размера оплаты труда, но не более чем 50% провозной платы).

Согласно пункту 1 ст. 796 ГК РФ перевозчик несет ответственность за *несохранность грузов*, происшедшую после принятия его к перевозке и до выдачи грузополучателю, управомоченному им лицу, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение (порча) груза произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело. Таким образом, перевозчик отвечает за несохранность груза *при наличии вины*.

Перевозчик обязан возместить причиненный *реальный ущерб* в установленных законом пределах: а) в случае утраты или недостачи груза — в размере стоимости утраченного или недостающего груза; б) в случае повреждения (порчи) груза — в размере суммы, на которую понизилась его стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного груза — в размере его стоимости. Возмещение ущерба производится исходя из цены груза, указанной в счете продавца или предусмотренной договором, а при отсутствии счета или указания цены в договоре — исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары. Если груз был сдан к перевозке с объявлением его ценности, то ущерб возмещается в размере объявленной стоимости груза. В соответствии с пуктом 3 ст. 796 ГК РФ наряду с возмещением реального ущерба перевозчик возвращает провозную плату, взысканную за перевозку утраченного, недостающего, испорченного или поврежденного груза, если эта плата не входит в стоимость груза.

Транспортные уставы и кодексы приводят примерные перечни обстоятельств, освобождающих перевозчика от ответственности за несохранность груза (особые естественные свойства перевозимого груза; незаметные по наружному виду недостатки тары и упаковки груза; действия или бездействие отправителя

или получателя и др. — ст. 95 УЖТ РФ, ст. 118 КВВТ РФ, п. 1 ст. 166 КТМ РФ). Кроме того, в транспортном законодательстве определяются обстоятельства, при которых для освобождения перевозчика от ответственности достаточно лишь ссылки перевозчика на одно из этих обстоятельств (например, если груз прибыл в исправных грузовых помещениях с исправными пломбами грузоотправителя; груз перевозился в сопровождении экспедитора грузоотправителя (грузополучателя) и др.). Перевозчик в этих случаях будет нести ответственность за несохранность груза только при условии, если *предъявитель претензии докажет вину перевозчика* в утрате или повреждении груза (ст. 168 КТМ РФ, ст. 118 УЖТ РФ).

Для требований из перевозки груза, предъявляемых к транспортным организациям, установлен *обязательный претензионный (досудебный) порядок разрешения споров* (п. 1 ст. 797 ГК РФ). Право на подачу претензии предоставлено грузоотправителям, грузополучателям, страховщикам, выплатившим страховое возмещение грузоотправителю либо грузополучателю. В соответствии с пунктом 2 ст. 797 ГК РФ полный или частичный отказ перевозчика удовлетворить претензию либо неполучение от перевозчика ответа в 30-дневный срок являются основаниями для предъявления иска в суд. К исковому заявлению наряду с доказательствами, подтверждающими исковые требования, должны быть приложены доказательства соблюдения претензионного порядка. Предъявление претензий к перевозчику *за пределами установленных сроков* не является основанием к возвращению искового заявления. Однако если будет установлено, что дело возникло вследствие нарушения истцом сроков предъявления претензии к перевозчику, арбитражный суд в соответствии с частью 1 ст. 111 АПК РФ вправе отнести на истца судебные расходы (в полном размере или в части) независимо от исхода спора¹.

Согласно пункту 3 ст. 797 ГК РФ срок исковой давности по требованиям, вытекающим из перевозки груза, устанавливается в один год с момента, определяемого в соответствии с транспорт-

¹ См. пункт 42 постановления Пленума ВАС РФ от 6 октября 2005 г. № 30 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации».

ными уставами и кодексами. Этот момент по общему правилу определяется как день наступления события, послужившего основанием для заявления претензии.

§ 3. Договор перевозки пассажира

В соответствии с договором перевозки пассажира перевозчик обязан осуществить перевозку не только пассажира, но и багажа. Обязанность перевозчика доставить в пункт назначения багаж пассажира возникает лишь в случае его реальной сдачи перевозчику. **Договор перевозки пассажира** — это соглашение, в силу которого 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 (ст. 786 ГК РФ).

Сторонами договора являются перевозчик и пассажир. *Перевозчиком* может быть лицо, обладающее лицензией на перевозку пассажиров соответствующим видом транспорта. В качестве *пассажира* выступает гражданин-потребитель. Поскольку министерства и ведомства не наделены полномочиями принимать нормативные акты, содержащие нормы о защите прав потребителей, правила перевозок пассажиров утверждаются Правительством России¹.

Договор перевозки пассажира является *консенсуальным, взаимным и возмездным*. В тех случаях, когда перевозка пассажира осуществляется транспортом общего пользования, договор является *публичным*. Перевозчик может отказать пассажиру в заключении договора лишь в случае отсутствия свободных мест и иных обстоятельств, объективно препятствующих доставке пассажира

¹ См. Правила оказания услуг по перевозке пассажиров, багажа, грузов для личных (бытовых) нужд на внутреннем водном транспорте, утв. постановлением Правительства России от 6 февраля 2003 г. № 72; Правила оказания услуг по перевозке на железнодорожном транспорте пассажиров, а также грузов, багажа и грузобагажа для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, утв. постановлением Правительства России от 2 марта 2005 г. № 111.

в пункт назначения. Заключение договора перевозки пассажира подтверждается выдачей проездного документа.

На перевозчика возлагается информационная обязанность: он должен своевременно предоставить до заключения договора информацию о предоставляемых услугах (о движении транспорта, цене и т. д.).

Перевозчик обязан предоставить пассажиру место, указанное в билете. При отсутствии такой возможности пассажиру с его согласия может быть предоставлено другое место. При предоставлении места более низкой категории перевозчик возмещает пассажиру разницу между стоимостью проезда, если же предоставляется место более высокой категории, то разница между стоимостью проезда с пассажира не взимается.

Перевозчик обязан в обусловленное время доставить пассажира в пункт назначения. Согласно пункту 1 ст. 795 ГК РФ *перевозчик несет ответственность*, во-первых, за задержку отправления транспортного средства, перевозящего пассажира, и, во-вторых, за опоздание прибытия такого транспортного средства в пункт назначения (за исключением перевозок в городском и пригородном сообщениях). Он уплачивает пассажиру штраф в установленном размере, если не докажет, что задержка или опоздание имели место вследствие непреодолимой силы, устранения неисправности транспортных средств, угрожающей жизни и здоровью пассажиров, или иных обстоятельств, не зависящих от перевозчика. Таким образом, ответственность перевозчика строится по принципу вины. Ответственность перевозчика за причинение вреда жизни или здоровью пассажира регулируется нормами об обязательствах из причинения вреда (гл. 59 ГК РФ).

Основной *обязанностью пассажира* является уплата провозной платы (п. 1 ст. 790 ГК РФ). Она исполняется, как правило, при заключении договора перевозки. Размер провозной платы зависит от расстояния, а также класса занимаемого места. Некоторые категории граждан имеют право на бесплатный либо льготный проезд (например, инвалиды I группы), однако из этого не вытекает безвозмездный характер договора перевозки пассажира, поскольку в данных случаях государство принимает на себя исполнение обязанности по договорам, заключенным такими гражданами. Согласно пункту 5 ст. 790 ГК РФ понесенные расходы возмещают-

ся транспортной организации за счет средств соответствующего бюджета.

Пассажиру предоставляется право провозить с собой ребенка бесплатно либо по льготным тарифам, если он не занимает отдельного места, а также ручную кладь установленного веса и размера. При наличии свободных мест он может выезжать транспортным средством, отходящим ранее того, на который приобретен билет; занять в пути следования свободное место более высокой категории; делать остановку в пути следования с продлением срока действия проездного документа, но не более чем на 10 суток с соответствующим оформлением такой остановки; в случае болезни, подтвержденной документом лечебного учреждения, продлевать срок действия билета на время болезни; отказаться от договора перевозки, сдать билет и получить провозную плату в установленном размере.

Согласно статье 786 ГК РФ перевозчик обязуется доставить вверенный ему пассажиром багаж в указанный пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу, а пассажир обязуется уплатить за провоз багажа установленную плату. Соглашение о перевозке багажа не рассматривается в качестве самостоятельного договора, обязанность доставить багаж вытекает из договора перевозки пассажира в случае реального предъявления багажа к перевозке. В подтверждение сдачи пассажиром багажа к перевозке выдается *багажная квитанция* установленной формы, в которой указывается количество мест и вес багажа. Багаж выдается при предъявлении квитанции в пункте назначения либо по требованию пассажира в любом пункте, в котором производится остановка. Перевозчик несет ответственность за несохранность багажа по правилам, аналогичным ответственности за несохранность груза.

Срок исковой давности по требованиям *к перевозчику*, вытекающим из перевозки пассажира, как правило, определяется в соответствии с общими положениями (ст. 196 ГК РФ) и равен 3 годам. Для требований из договора морской перевозки пассажира в заграничном сообщении установлен двухгодичный срок исковой давности (п. 1 ст. 409 КТМ РФ).

Срок исковой давности по требованиям, предъявляемым *перевозчиком к пассажиру*, различается в зависимости от вида

транспорта и перевозки. Так, на железнодорожном и внутреннем водном транспорте установлен срок один год (ст. 126 УЖТ РФ, ст. 164 КВВТ РФ), для договора морской перевозки пассажира в заграничном сообщении — два года, для остальных видов транспорта общий срок исковой давности — три года.

Глава 21

ЗАЕМ. КРЕДИТ

§ 1. Договор займа

Договор займа — это соглашение, в силу которого одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества (п. 1 ст. 807 ГК РФ). Заемным обязательствам посвящена глава 42 ГК РФ.

Договор займа направлен на передачу одним лицом имущества *в собственность* другого лица *с условием возврата аналогичного имущества* в установленный срок. Договор займа отличается от договора аренды тем, что по договору займа вещи передаются в собственность заемщика и возврату подлежат не те же самые, а аналогичные вещи (того же рода и качества). Поэтому предметом договора займа могут быть денежные средства или вещи, определенные родовыми признаками, как правило, потребляемые, тогда как по договору аренды предметом являются непотребляемые, индивидуально-определенные вещи.

Сторонами договора займа являются заимодавец и заемщик, в качестве которых могут выступать любые субъекты гражданского права с учетом их правоспособности. Если займодавцем выступает ломбард, то заемщиком может быть только гражданин¹.

¹ К такому договору займа применяются правила главы 2 Федерального закона от 19 июля 2007 г. № 196-ФЗ «О ломбардах».

Договор займа всегда является *реальным*, он считается заключенным с момента передачи денег или других вещей. Это *односторонне обязывающий* договор, поскольку с момента передачи суммы займа заимодавец наделяется правами, а заемщик — обязанностями. Договор займа может быть как возмездным, так и безвозмездным. Договор займа по общему правилу *предполагается возмездным*. Особенность договора займа состоит в том, что встречное предоставление со стороны заемщика выражается в уплате процентов на сумму займа в размерах и в порядке, определенных договором. При отсутствии в договоре таких условий проценты выплачиваются *ежемесячно* до дня возврата суммы займа *в размере ставки банковского процента (ставки рефинансирования)*, существующей в месте жительства (месте нахождения) заимодавца на день уплаты заемщиком суммы долга или его соответствующей части (п. 2 ст. 809 ГК РФ).

Договором займа может быть предусмотрено *безвозмездное предоставление* суммы займа. Отличие безвозмездного договора займа от договора дарения состоит в том, что по договору займа переданная заемщику сумма должна быть возвращена заимодавцу через определенное время, т. е. данный договор направлен на предоставление возможности использовать сумму займа в течение определенного срока. Возврат суммы займа не рассматривается как встречное предоставление.

Договор займа *предполагается беспроцентным* в следующих случаях: во-первых, если сторонами договора являются граждане, сумма займа не превышает 50 минимальных размеров оплаты труда и договор не связан с осуществлением предпринимательской деятельности хотя бы одной из сторон; во-вторых, когда предметом договора выступают не денежные средства, а другие вещи, определенные родовыми признаками. Однако и в этих случаях стороны могут предусмотреть в договоре уплату процентов.

Договор займа должен быть заключен *в письменной форме*, если его сторонами являются граждане и сумма займа превышает 10 минимальных размеров оплаты труда; если заимодавцем является юридическое лицо — независимо от суммы. Согласно пункту 2 ст. 808 ГК РФ в подтверждение договора займа и его условий может быть представлена *расписка* заемщика или иной документ, удостоверяющий передачу ему заимодавцем определенной денежной

суммы или определенного количества вещей. Несоблюдение письменной формы договора займа не влечет его недействительности, однако лишает стороны возможности в случае спора ссылаться на свидетельские показания. Специальные требования к форме и последствия их несоблюдения установлены для договора займа, заключаемого ломбардом: он оформляется выдачей заемщику залогового билета, нарушение требований к его форме является основанием для признания залогового билета недействительным по иску одной из сторон.

Поскольку договор займа является реальным, наличие у заимодавца соответствующего письменного документа подтверждает передачу заемщику указанной в нем суммы займа. Согласно пункту 1 ст. 812 ГК РФ заемщик вправе оспаривать договор займа по его *безденежности*. Он должен доказать, что деньги или другие вещи в действительности не получены им от заимодавца или получены в меньшем количестве, чем указано в договоре. Если договор должен совершаться в письменной форме, заемщик вправе ссылаться на свидетельские показания, только если договор был заключен под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя заемщика с заимодавцем или стечения тяжелых обстоятельств.

Если заемщик докажет безденежность договора займа, то договор займа считается либо незаключенным — когда деньги или другие вещи в действительности не были получены от заимодавца, либо заключенным на то количество денег или вещей, которое было в действительности получено заемщиком от заимодавца. Заемное обязательство может быть оформлено облигацией. *Облигацией* признается эмиссионная ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение от лица, выпустившего облигацию, в предусмотренный ею срок номинальной стоимости облигации или иного имущественного эквивалента, а также право на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо иные имущественные права. Заключение договора займа путем выпуска и продажи облигаций допускается в случаях, предусмотренных законом или иными правовыми актами. Таким образом может оформляться *договор государственного займа* (ст. 817 ГК РФ). Право выпуска облигаций предоставлено также хозяйственным обществам.

По соглашению сторон заемщик может выдать заимодавцу *вексель*, в этом случае их отношения будут регулироваться специальным законодательством о переводном и простом векселе¹. *Вексель* не является формой договора займа, это ценная бумага, которая удостоверяет *ничем не обусловленное* обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного указанного в векселе плательщика (переводный вексель) выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока полученные займы денежные суммы (ст. 815 ГК РФ).

Содержание заемного обязательства составляют обязанности заемщика и соответствующие им права заимодавца. Основопологающая обязанность заемщика — возратить заимодавцу полученную сумму займа в срок и в порядке, которые предусмотрены договором. Данная обязанность присутствует как в возмездном, так и в безвозмездном договоре займа. Если в договоре срок возврата не установлен или определен моментом востребования, то сумма займа должна быть возвращена заемщиком в течение 30 дней со дня предъявления заимодавцем требования об этом, если иное не предусмотрено договором. Договором может быть предусмотрено возвращение займа по частям (в рассрочку). Досрочный возврат суммы займа допускается в зависимости от условий договора. Если договор займа является безвозмездным, то сумма займа может быть возвращена досрочно, если иное не предусмотрено договором. Если договор возмездный, то сумма займа может быть возвращена досрочно с согласия заимодавца, поскольку это влияет на размер процентов.

По возмездному договору займа заемщик обязан выплатить заимодавцу проценты за пользование суммой займа. По договору целевого займа, который заключается с условием использования заемщиком полученных средств на определенные цели, заемщик обязан обеспечить заимодавцу возможность осуществления контроля за целевым использованием суммы займа (п. 1 ст. 814 ГК РФ).

Согласно пункту 1 ст. 811 ГК РФ в случае *просрочки возврата* суммы займа на эту сумму подлежат уплате проценты в соответствии со статьей 395 ГК РФ со дня, когда она должна была быть

¹ Федеральный закон от 11 марта 1997 г. № 48-ФЗ «О переводном и простом векселе»; постановление ЦИК и СНК СССР от 7 августа 1937 г. № 104/1341 «О введении в действие Положения о переводном и простом векселе».

возвращена, до дня ее возврата займодавцу. Эти проценты являются мерой ответственности заемщика за нарушение обязательства и подлежат взысканию независимо от уплаты процентов за пользование суммой займа.

Проценты за просрочку возврата суммы займа по общему правилу начисляются только на эту сумму без учета процентов за пользование заемными средствами, начисленных на день возврата, если в обязательных для сторон правилах либо в договоре нет прямой оговорки об ином порядке начисления процентов.

Займодавец вправе потребовать *досрочного возврата суммы займа* вместе с причитающимися процентами в следующих случаях: 1) при невыполнении заемщиком предусмотренных договором обязанностей по обеспечению возврата суммы займа, а также при утрате обеспечения или ухудшении его условий по обстоятельствам, за которые займодавец не отвечает, если иное не предусмотрено договором (ст. 813 ГК РФ); 2) при невыполнении заемщиком условия договора займа о целевом использовании суммы займа, а также при нарушении обязанности по обеспечению возможности контроля займодавца за целевым использованием, если иное не предусмотрено договором; 3) при нарушении заемщиком срока, установленного для возврата очередной части займа, займодавец может потребовать оставшуюся сумму займа (п. 2 ст. 811 ГК РФ).

В этих случаях проценты за пользование суммой займа взыскиваются в размере, установленном договором, до дня, когда сумма займа в соответствии с договором должна была быть возвращена, а не до дня фактического ее возврата¹.

§ 2. Кредитный договор

Кредитный договор является разновидностью договора займа, используемой в сфере банковской деятельности. **Кредитный договор** — это соглашение, в силу которого банк или иная кредитная

¹ См. пункт 16 постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 8 октября 1998 г. № 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами».

организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее (п. 1 ст. 819 ГК РФ). Кредитный договор отличается от договора займа следующими признаками.

1. На стороне заимодавца могут выступать *только банки и иные кредитные организации*, т. е. субъекты, которые предоставляют кредиты за счет средств граждан и юридических лиц, привлеченных во вклады и на банковские счета.

2. Предметом договора могут быть только денежные средства в рублях или иностранной валюте. Юридическим лицам кредит может предоставляться только в безналичном порядке, физическим лицам в безналичной форме или наличными деньгами. Однако если кредит выдается в иностранной валюте, то он всегда предоставляется в безналичной форме.

3. Кредитный договор всегда *возмездный*.

4. Договор является *консенсуальным*, он порождает обязанность заимодавца выдать кредит и обязанность заемщика получить кредит. Однако заемщику предоставляется право отказаться от получения кредита полностью или частично при условии уведомления об этом кредитора до установленного договором срока его предоставления, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором. Кредитор вправе отказаться от предоставления заемщику кредита полностью или частично при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что предоставленная заемщику сумма не будет возвращена в срок (предвидимое нарушение). Он может отказаться от кредитования заемщика в случае нарушения заемщиком установленной обязанности целевого использования кредита (ст. 821 ГК РФ).

5. Кредитный договор должен быть заключен *в письменной форме*, несоблюдение которой влечет ничтожность договора (ст. 820 ГК РФ). Кредитные отношения могут возникнуть между банком и его клиентом *по договору банковского счета*. Если в соответствии с договором банковского счета банк осуществляет платежи со счета клиента, несмотря на отсутствие на этом счете денежных средств, банк тем самым предоставляет кредит на выплаченную кредитором сумму со дня осуществления соответствующего платежа.

При наличии между банком и заемщиком договора банковского счета кредит может предоставляться посредством кредитования банковского счета, открытия кредитной линии¹.

В § 2 главы 42 ГК РФ содержится всего три статьи, отражающие особенности кредитного договора по сравнению с договором займа, по остальным вопросам к отношениям по кредитному договору применяются правила о договоре займа, если это не противоречит существу кредитного договора.

Глава 22

БАНКОВСКИЙ ВКЛАД. БАНКОВСКИЙ СЧЕТ

§ 1. Договор банковского вклада

Договор банковского вклада (депозита) — это соглашение, в силу которого одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором (п. 1 ст. 834 ГК РФ). Договору банковского вклада посвящена глава 44 ГК РФ.

Договор депозита является *реальным*, т. е. считается заключенным с момента поступления вклада банку, *возмездным* и *односторонне обязывающим*. Договор банковского вклада по сути порождает заемное обязательство, в котором в качестве заемщика выступает специализированный профессиональный участник гражданского оборота — банк, а заимодавцем — юридическое или физическое лицо. *Цель банка* — привлечение денежных средств для последующего совершения с ними финансовых операций и извлечения прибыли, *цель вкладчика* — получение процентов на денежную сумму, временно не используемую им в обороте. Вместе

¹ См.: Положение Центрального Банка России от 31 августа 1998 г. «О порядке предоставления (размещения) кредитными организациями денежных средств и их возврата (погашения)».

с тем депозитный договор не рассматривается законодателем как разновидность договора займа, это самостоятельный договорный тип, который имеет сходство с договором займа, но обладает особыми признаками.

Специфика договора банковского вклада по сравнению с договором займа состоит в его субъектном составе. Его сторонами являются банк (заемщик) и вкладчик (заимодавец). Согласно статье 1 Федерального закона от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее — Закон о банках и банковской деятельности) *банк* — это кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять на основании лицензии 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.

Вкладчиками могут быть юридические лица и граждане. Для вкладчиков-граждан предусмотрена повышенная защита их интересов. Это выражается, во-первых, в *публичном характере* договора банковского вклада с участием гражданина, вследствие чего банк не вправе отказать гражданину в заключении такого договора. Во-вторых, к отношениям банка и гражданина применяется законодательство о защите прав потребителей. В-третьих, в случае принятия вклада от гражданина лицом, не имеющим на это права (например, небанковской кредитной организацией), или с нарушением установленного порядка вкладчик может потребовать *немедленного возврата* суммы вклада, уплаты на нее процентов по статье 395 ГК РФ и возмещения сверх суммы процентов всех причиненных вкладчику убытков.

Предметом депозитного договора являются денежные средства в валюте Российской Федерации или иностранной валюте (вклад) как в наличной, так и в безналичной форме.

Форма договора банковского вклада — письменная, причем ее несоблюдение влечет недействительность договора. В соответствии со статьей 836 ГК РФ письменная форма депозитного договора считается соблюденной, если внесение вклада удостоверено сберегательной книжкой, сберегательным или депозитным

сертификатом либо иным документом, выданным банком вкладчику в соответствии с установленными требованиями.

По общему правилу заключение договора банковского вклада с *гражданином* удостоверяется *сберегательной книжкой*, если соглашением сторон не предусмотрено иное. В сберегательной книжке фиксируются наименование и место нахождения банка (его филиала), номер счета по вкладу, а также совершенные операции по счету (зачисление денежных средств на счет, списание со счета) и остаток денежных средств на счете на момент предъявления сберегательной книжки в банк (п. 1 ст. 843 ГК РФ). Данные о вкладе, указанные в сберегательной книжке, являются основанием для расчетов по вкладу между банком и вкладчиком, если не доказано иное состояние вклада.

Сберегательная книжка может быть именной или предъявительской. Ценной бумагой является только *предъявительская сберегательная книжка*. Согласно пункту 2 ст. 843 ГК РФ выдача вклада, выплата процентов по нему и исполнение распоряжений вкладчика о перечислении денежных средств со счета по вкладу другим лицам осуществляются банком *при предъявлении* сберегательной книжки независимо от ее вида. Именная сберегательная книжка предъявляется вместе с документом, удостоверяющим личность гражданина.

В соответствии со статьей 844 ГК РФ *сберегательный (депозитный) сертификат* является ценной бумагой, удостоверяющей 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 банка¹. Сертификаты как ценные бумаги могут быть *предъявительскими* или *именными*. Сертификаты должны быть срочными, при их досрочном предъявлении к оплате банком выплачиваются сумма вклада и проценты по вкладам до востребования, если условиями сертификата не установлен иной размер процентов.

Права и обязанности сторон договора банковского вклада. Вкладчик передает банку сумму вклада и приобретает право требования возврата данной суммы и уплаты процентов. Банк обязан

¹ См. также письмо ЦБР от 10 февраля 1992 г. № 14-3-20 «Положение о сберегательных и депозитных сертификатах кредитных организаций».

вернуть вкладчику сумму вклада и выплатить проценты на эту сумму в размере, установленном договором.

В зависимости от условий возврата вклада выделяются *вклады до востребования*, когда вклад выдается по первому требованию вкладчика; *срочные вклады*, когда вклад должен быть возвращен по истечении определенного договором срока; *вклады на иных условиях*, не противоречащих закону. Основное различие вклада до востребования и срочного вклада состоит в размере процентов — для срочных вкладов устанавливается повышенный процент. Согласно пункту 2 ст. 837 ГК РФ банк обязан выдать сумму вклада или ее часть по первому требованию вкладчика по договору банковского вклада любого вида (до востребования или срочного). Условие договора об отказе гражданина от права на получение вклада по первому требованию ничтожно. Если вклад возвращается до истечения предусмотренного договором срока, то банк выплачивает проценты в размере, предусмотренном для вкладов до востребования (п. 3 ст. 837 ГК РФ). Если по истечении срока либо по наступлении предусмотренных договором обстоятельств вкладчик не требует возврата суммы вклада, то договор считается *продленным на условиях вклада до востребования*, если иное не предусмотрено договором (п. 4 ст. 837 ГК РФ).

Банк обязан выплатить вкладчику проценты на сумму вклада в размере, определяемом договором. Возможность изменения банком размера процентов зависит от того, на каких условиях возврата вклада заключен договор и кто выступает на стороне вкладчика. По общему правилу размер процентов, выплачиваемых на вклады до востребования, может быть изменен банком в одностороннем порядке, если иное не предусмотрено договором. Однако в случае уменьшения банком размера процентов новая ставка процентов применяется к вкладам, внесенным до сообщения вкладчикам об уменьшении процентов, только *по истечении месяца* с момента соответствующего сообщения, если иное не предусмотрено договором (п. 2 ст. 838 ГК РФ). По договору срочного вклада или вклада на иных условиях размер процентов может быть уменьшен только в случаях, прямо предусмотренных законом, — если вкладчиком является гражданин, и в случаях, предусмотренных законом или договором, — если вкладчиком является юридическое лицо (п. 3

ст. 838 ГК РФ). При отсутствии в договоре условия о размере выплачиваемых процентов банк обязан выплачивать проценты в размере ставки рефинансирования.

Согласно пункту 1 ст. 839 ГК РФ проценты на сумму банковского вклада начисляются со дня, следующего за днем ее поступления в банк, до дня ее возврата вкладчику включительно, а если ее списание со счета вкладчика произведено по иным основаниям, до дня списания включительно. По общему правилу проценты выплачиваются вкладчику по его требованию по истечении каждого квартала отдельно от суммы вклада. Невостребованные проценты включаются в сумму вклада и на них в дальнейшем начисляются проценты.

Банк также оказывает вкладчику услуги по зачислению на счет денежных средств, поступивших в банк на имя вкладчика от третьих лиц с указанием необходимых данных о его счете по вкладу, а также перечислению их со счета, если иное не предусмотрено договором. Предполагается, что вкладчик выразил согласие на получение денежных средств, предоставив третьим лицам необходимые данные о счете по вкладу. Юридическим лицам запрещается перечислять находящиеся во вкладах денежные средства другим лицам. Согласно пункту 3 ст. 834 ГК РФ к отношениям банка и вкладчика по счету, на который внесен вклад, применяются правила о договоре банковского счета (гл. 45 ГК РФ), если иное не предусмотрено специальными нормами о договоре банковского вклада или не вытекает из его существа.

При заключении договора банковского вклада банк обязан предоставить вкладчику информацию об *обеспеченности возврата вклада*. Обеспечение возврата вклада различается для граждан и юридических лиц. Согласно пункту 2 ст. 840 ГК РФ способы обеспечения банком возврата вкладов юридических лиц определяются договором. Вклады граждан подлежат обязательному страхованию банками в соответствии с Федеральным законом от 23 декабря 2003 г. № 177-ФЗ «О страховании вкладов физических лиц в банках Российской Федерации», причем согласно пункту 2 ст. 5 данного Закона не подлежат страхованию вклады, размещенные на банковских счетах граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, если эти счета открыты в связи с указанной деятельностью.

Согласно пункту 4 ст. 840 ГК РФ невыполнение банком обязанностей по обеспечению возврата вклада, предусмотренных законом или договором, а также утрата обеспечения или ухудшение его условий дает вкладчику право потребовать от банка *немедленного возврата* суммы вклада, уплаты на нее процентов в размере ставки рефинансирования и возмещения причиненных убытков.

§ 2. Договор банковского счета

Договор банковского счета является *предпосылкой* для осуществления безналичных расчетов, а также проведения иных банковских операций (например, по договору банковского вклада, кредитному договору). Согласно статье 30 Закона о банках и банковской деятельности клиенты вправе открывать *необходимое им количество* расчетных, депозитных и иных счетов в любой валюте в банках с их согласия, если иное не установлено федеральным законом. Договор банковского счета имеет *комплексную правовую природу*. Он регулируется главой 45 ГК РФ.

Договор банковского счета — это соглашение, в силу которого 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 (п. 1 ст. 845 ГК РФ).

Договор банковского счета направлен *на оказание банковских услуг*, он сочетает в себе черты других договоров (банковского вклада, поручения). Открытие и ведение счетов представляет собой один из видов предпринимательской деятельности банков и иных кредитных организаций. Банк вправе *использовать денежные средства*, находящиеся на счете. При этом клиенту гарантируется право беспрепятственно распоряжаться этими средствами (п. 2 ст. 845 ГК РФ). Кроме того, в договоре может быть предусмотрена *оплата клиентом услуг* банка по совершению операций с денежными средствами, находящимися на счете (ст. 851 ГК РФ). Оплата услуг банка законодательно не устанавливаются, поэтому при отсутствии в договоре такого условия оплата не осуществляется. Плата взимается банком из денежных средств

клиента, находящихся на счете, *ежеквартально*, если иное не предусмотрено договором.

Договор банковского счета является *консенсуальным, взаимным*, может быть как *безвозмездным*, так и *возмездным*. *Сторонами* договора являются банк или иная кредитная организация, заключающая такой договор в соответствии с лицензией (п. 4 ст. 845 ГК РФ), и клиент (владелец счета). В качестве *клиента* могут выступать юридические лица, индивидуальные предприниматели, граждане.

Объектом обязательства выступают банковские услуги по открытию и ведению счета и др., *предметом* — денежные средства на банковском счете. *Форма договора* — письменная. Договор может оформляться в виде одного документа, подписанного сторонами, либо путем обмена документами.

Договор банковского счета не является публичным, он заключается на условиях, согласованных сторонами. Вместе с тем во многих случаях заключение данного договора для банка является *обязательным*. Так, если банком разработан и объявлен договор банковского счета определенного вида, содержащий единые для всех обратившихся условия (цена услуг банка, размер процентов, уплачиваемых банком за пользование денежными средствами, находящимися на счете клиента, и т. д.), банк обязан заключить такой договор с любым клиентом, обратившимся с предложением открыть счет на объявленных условиях¹.

Вид счета, открываемого клиенту, зависит от его правосубъектности и цели открытия². *Текущие* счета открываются физическим лицам для совершения расчетных операций, не связанных с предпринимательской деятельностью или частной практикой. *Расчетные* счета — юридическим лицам, не являющимся кредитными организациями, индивидуальным предпринимателям и физическим лицам, занимающимся частной практикой (нотариусам, адвокатам), для совершения расчетов, связанных с предпринимательской деятельностью или частной практикой. *Корреспондент-*

¹ См. также пункт 1 постановления Пленума ВАС РФ от 19 апреля 1999 г. № 5 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с заключением, исполнением и расторжением договоров банковского счета».

² См. главу 2 Инструкции ЦБР от 14 сентября 2006 г. № 28-И «Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам)».

ские счета открывают кредитным организациям, *корреспондентские субсчета* — филиалам кредитных организаций.

Бюджетные счета открываются лицам, осуществляющим операции со средствами бюджетов всех уровней бюджетной системы Российской Федерации и государственных внебюджетных фондов РФ в случаях, установленных законодательством РФ. Например, в соответствии со ст. 244 Бюджетного кодекса РФ Федеральному казначейству предоставляется право открытия и закрытия счетов федерального бюджета. *Депозитные счета судов, подразделений службы судебных приставов, правоохранительных органов, нотариусов* предназначены для зачисления денежных средств, поступающих во временное распоряжение судов, подразделений службы судебных приставов, правоохранительных органов, нотариусов в случаях, предусмотренных законодательством РФ. Например, на депозитный счет арбитражного суда вносятся суммы, подлежащие последующей выплате экспертам, свидетелям (ст. 108 АПК РФ); банк, получивший от судебного пристава исполнительный документ, перечисляет денежные средства со счета должника на депозитный счет подразделения службы судебных приставов, которые в последующем выплачиваются взыскателю (ч. 7 ст. 70 Федерального закона от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»).

Счета доверительного управления открываются доверительному управляющему для осуществления расчетов, связанных с деятельностью по доверительному управлению. *Счета по вкладам (депозитам)* — физическим и юридическим лицам для учета денежных средств, размещаемых в кредитных организациях (филиалах) с целью получения доходов в виде процентов, начисляемых на сумму размещенных денежных средств. *Специальные банковские счета* открываются юридическим и физическим лицам в случаях и порядке, установленных законодательством РФ для осуществления предусмотренных им операций соответствующего вида (например, специальный брокерский счет, на который зачисляются денежные средства, полученные брокером от клиентов для инвестирования в ценные бумаги, а также по сделкам, совершенным в интересах клиентов).

Права и обязанности сторон по договору банковского счета. Банк обязан, во-первых, открыть клиенту счет, который

идентифицируется номером; во-вторых, совершать для клиента операции, предусмотренные для счетов данного вида (ст. 848 ГК РФ). Банк обязан *принимать и зачислять* поступившие на счет клиента денежные средства не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа. Договором может быть предусмотрен более *короткий* срок. За несвоевременное зачисление на счет поступивших клиенту денежных средств банк несет *ответственность* в виде процентов, начисляемых в соответствии со статьей 395 ГК РФ (ст. 856 ГК РФ).

Банк обязан по распоряжению клиента *выдавать денежные средства* в наличной форме или *перечислять со счета*. Срок исполнения данной обязанности — не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа, если иные сроки не предусмотрены законом, изданными в соответствии с ним банковскими правилами или договором банковского счета. В случае необоснованного списания банком средств со счета либо невыполнения указаний клиента о перечислении денежных средств со счета или об их выдаче со счета банк обязан уплатить на эту сумму проценты в соответствии со статьей 395 ГК РФ (ст. 856 ГК РФ).

Основанием для списания банком денежных средств со счета является *распоряжение клиента*. При поступлении в банк платежного документа банк должен *проверить* по внешним признакам *соответствие подписей* уполномоченных лиц и печати образцам подписей и оттиска печати, содержащимся в переданной банку карточке, а также наличие доверенности, если она является основанием для распоряжения денежными средствами, находящимися на счете.

Без распоряжения клиента списание денежных средств, находящихся на счете, допускается по решению суда, а также в случаях, установленных законом (например, на основании поручения налогового органа на перечисление налога) или предусмотренных договором между банком и клиентом. Клиент может дать распоряжение банку о списании денежных средств со счета *по требованию третьих лиц* (например, в связи с исполнением клиентом своих обязательств перед этими лицами). Такие распоряжения принимаются банком при условии, что в них в письменной форме указаны необходимые данные, позволяющие идентифицировать

управомоченное лицо при предъявлении соответствующего требования (п. 2 ст. 847 ГК РФ). Банк осуществляет платежи со счета при наличии на нем денежных средств, однако договором может быть предусмотрена обязанность банка при отсутствии средств на счете кредитовать счет — осуществлять платежи из собственных средств. Договор, содержащий такое условие, рассматривается как смешанный; отношения банка и клиента, возникшие в связи с кредитованием счета, регулируются правилами о займе и кредите, если договором банковского счета не предусмотрено иное (ст. 850 ГК РФ). Такой кредит называется *овердрафтом*, а соответствующий банковский счет *контокоррентным*.

Списание со счета денежных средств осуществляется в порядке календарной очередности, т. е. по мере поступления распоряжений клиента и других документов на списание. При недостаточности денежных средств на счете для удовлетворения всех предъявленных к нему требований списание денежных средств осуществляется в очередности, установленной в пункте 2 ст. 855 ГК РФ. Так, в первую очередь производится списание по исполнительным документам на перечисление или выдачу денежных средств для удовлетворения требований о возмещении *вреда, причиненного жизни и здоровью*, а также требований о взыскании *алиментов*; во вторую — по *исполнительным* документам на перечисление или выдачу денежных средств для расчетов по выплате *выходных пособий и оплате труда* с лицами, работающими по трудовому договору, по выплате *вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности* и т. д.

Банк обязан *уплачивать проценты* за пользование денежными средствами, находящимися на счете клиента, путем зачисления суммы процентов на счет в сроки, предусмотренные договором, а в случае, когда такие сроки договором не предусмотрены, по истечении каждого квартала. Договором данная обязанность может быть исключена. Размер процентов определяется в договоре, при отсутствии в нем соответствующего условия проценты начисляются в размере, обычно уплачиваемом банком по вкладам до востребования. При этом банк производит *зачет* своих денежных требований к клиенту в связи с кредитованием счета и оплатой банковских услуг и, соответственно, требований клиента об уплате процентов за пользование денежными средствами, если иное

не предусмотрено договором банковского счета. Банк обязан сообщить клиенту о произведенном зачете.

Банк обязан *не разглашать сведений, составляющих банковскую тайну* (о клиенте, о его банковском счете и банковском вкладе, операциях по счету). Банк предоставляет информацию, составляющую банковскую тайну, только самим клиентам или их представителям, а также в бюро кредитных историй¹. Кроме того, в случаях и в порядке, предусмотренных законом, сведения, составляющие банковскую тайну, предоставляются государственным органам и их должностным лицам (например, судам, арбитражным судам, налоговым органам). В случае разглашения банком сведений, составляющих банковскую тайну, клиент вправе потребовать от банка возмещения причиненных убытков.

Клиент обязан осуществлять платежные операции в соответствии с требованиями закона, договора и банковскими правилами; оплачивать услуги банка в случаях, предусмотренных договором; погасить кредит, предоставленный банком в соответствии с договором при отсутствии на счете денежных средств.

Договор банковского счета может быть *расторгнут* по заявлению клиента в любое время (п. 1 ст. 859 ГК РФ). По требованию банка договор может быть расторгнут *в судебном порядке*: во-первых, когда сумма денежных средств на счете клиента окажется ниже минимального размера, предусмотренного банковскими правилами или договором при условии, что банк предупредил об этом клиента и сумма *не восстановлена в течение месяца* со дня предупреждения; во-вторых, при отсутствии операций по этому счету в течение года, если иное не предусмотрено договором. Кроме того, при отсутствии в течение двух лет денежных средств на счете клиента и операций по этому счету банк вправе *в одностороннем порядке*, без обращения в суд расторгнуть договор банковского счета, предупредив об этом клиента в письменной форме. Договор банковского счета считается расторгнутым по истечении двух месяцев со дня направления банком такого предупреждения, если на счет клиента в течение этого срока не поступили денежные средства.

¹ См. Федеральный закон от 30 декабря 2004 г. № 218-ФЗ «О кредитных историях».

Расторжение договора банковского счета является основанием закрытия счета клиента. А остаток денежных средств на счете либо выдается клиенту, либо по его указанию перечисляется на другой счет не позднее 7 дней после получения соответствующего письменного заявления клиента.

Глава 23

ХРАНЕНИЕ

§ 1. Общая характеристика договора хранения

Обязательство хранения направлено на оказание услуг по обеспечению сохранности имущества в случаях, когда сам собственник или иной его законный владелец лишены возможности осуществлять надзор за этим имуществом.

Обязанность по хранению может возникать в силу договора и в силу закона (например, ответственное хранение по договору поставки — ст. 514 ГК РФ). Договору хранения посвящена глава 47 ГК РФ. Она распространяется и на обязательства хранения, возникающие в силу закона, если законом не установлены иные правила.

Договор хранения — это соглашение, в силу которого одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности (п. 1 ст. 886 ГК РФ). Данный договор является *реальным*, он считается заключенным с момента передачи вещи на хранение. Договор хранения с участием профессионального хранителя может быть *консенсуальным*, т. е. в нем может быть предусмотрена *обязанность* хранителя принять на хранение вещь от поклажедателя в предусмотренный договором срок. Это *взаимный* договор, он может быть как *возмездным*, так и *безвозмездным*. *Сторонами договора* являются хранитель и поклажедатель, в качестве которых могут выступать любые лица в пределах своей правосубъектности.

В качестве *профессионального хранителя* рассматривается коммерческая организация либо некоммерческая организация, осуществляющая хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности.

Предметом договора хранения является индивидуально-определенная вещь, которую хранитель обязан вернуть в сохранности поклажедателю. Исключение составляет *хранение с обезличением (иррегулярное хранение)*, когда предметом договора выступают вещи, определенные родовыми признаками, которые смешиваются с вещами того же рода и качества других поклажедателей или самого хранителя (ст. 890 ГК РФ).

Форма реального договора хранения подчиняется общим правилам о форме сделок (ст. 161 ГК РФ) и может быть письменной или устной в зависимости от его субъектного состава и стоимости вещи, передаваемой на хранение (ст. 887 ГК РФ). Договор хранения, предусматривающий обязанность хранителя принять вещь на хранение (консенсуальный договор), должен быть заключен в письменной форме независимо от состава участников этого договора и стоимости вещи, передаваемой на хранение. К простой письменной форме договора хранения *приравнивается* удостоверение хранителем принятия вещи на хранение выдачей поклажедателю, во-первых, сохранной расписки, квитанции, свидетельства или иного документа, подписанного хранителем; во-вторых, номерного жетона (номера), иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение, если такая форма подтверждения приема вещей на хранение предусмотрена законом или иным правовым актом либо обычна для данного вида хранения (например, хранение вещей в гардеробе).

Несоблюдение простой письменной формы договора хранения влечет общие последствия — невозможность ссылаться на свидетельские показания в случае возникновения спора в отношении факта заключения договора или его условий. Для договора хранения установлены два исключения, когда *свидетельскими показаниями может доказываться*: во-первых, передача вещи на хранение при чрезвычайных обстоятельствах (пожаре, стихийном бедствии, внезапной болезни, угрозе нападения и т. п.); во-вторых, наличие или отсутствие тождества вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращенной хранителем.

§ 2. Права и обязанности сторон по договору хранения

В консенсуальном договоре хранитель обязан *принять вещь на хранение*, а поклажедатель обязан *передать вещь на хранение* (ст. 888 ГК РФ). Однако хранитель не вправе требовать передачи ему этой вещи на хранение, он может лишь взыскать убытки, причиненные в связи с несостоявшимся хранением. Если поклажедатель заявит хранителю об отказе от его услуг в разумный срок, то он освобождается от такой ответственности. Просрочка передачи вещи со стороны поклажедателя освобождает хранителя от обязанности принять вещь на хранение, если иное не предусмотрено договором.

Хранитель обязан *хранить вещь* в течение обусловленного договором *срока* (п. 1 ст. 889 ГК РФ). Если срок хранения договором не предусмотрен, хранитель обязан хранить вещь до востребования ее поклажедателем. Это, однако, не означает, что хранитель обречен на хранение вещи до тех пор, пока поклажедатель не изъяснит желание взять вещь обратно. Хранитель вправе по истечении обычного при данных обстоятельствах срока хранения вещи потребовать от поклажедателя взять обратно вещь, предоставив ему для этого разумный срок.

Хранитель обязан *обеспечить сохранность вещи*, переданной на хранение. В случае возникновения необходимости *изменить условия хранения* вещи, предусмотренные договором, хранитель обязан незамедлительно уведомить об этом поклажедателя и дожидаться его ответа (п. 1 ст. 893 ГК РФ). Исключение составляют ситуации, когда изменение условий хранения необходимо для устранения опасности утраты, недостачи или повреждения вещи, в таких случаях хранитель может изменить способ, место и иные условия хранения, не дожидаясь ответа поклажедателя.

В интересах поклажедателя хранитель может *продать вещь* по цене, сложившейся в месте хранения, если во время хранения возникла реальная угроза порчи вещи, либо вещь уже подверглась порче, либо возникли обстоятельства, не позволяющие обеспечить ее сохранность. Продажа вещи возможна только в том случае, если со стороны поклажедателя не приходится ожидать своевременного принятия необходимых мер. Если невозможность обеспечить

сохранность вещи возникла по причинам, за которые хранитель не отвечает, то он имеет право на возмещение своих расходов на продажу за счет покупной цены.

Хранитель может *уничтожить вещь или обезвредить ее*, если на хранение были переданы легковоспламеняющиеся, взрывоопасные или вообще опасные по своей природе вещи, если поклажедатель не предупредил хранителя об этих свойствах, либо профессиональному хранителю такие вещи были сданы на хранение под неправильным наименованием и хранитель при их принятии не мог путем наружного осмотра удостовериться в их опасных свойствах. Убытки, причиненные поклажедателью уничтожением вещи, не возмещаются, напротив, поклажедатель отвечает за убытки, причиненные хранителю и третьим лицам в связи с хранением таких вещей. Хранитель имеет право на получение обусловленного договором вознаграждения в полном размере.

Вещи могут быть обезврежены или уничтожены хранителем без возмещения поклажедателью убытков и в тех случаях, когда стороны оговорили хранение вещей с опасными свойствами, если, несмотря на соблюдение условий их хранения, вещи стали опасными для окружающих либо для имущества хранителя или третьих лиц и обстоятельства не позволяют хранителю потребовать от поклажедателя немедленно их забрать либо он не выполняет это требование. В этом случае поклажедатель не несет ответственности перед хранителем и третьими лицами за убытки, причиненные в связи с хранением этих вещей.

Хранитель должен *лично* обеспечить сохранность вещи, если иное не предусмотрено договором. Исключение составляют случаи, когда он вынужден силой обстоятельств к передаче вещи другому лицу в интересах поклажедателя и лишен возможности получить его согласие. Хранитель обязан незамедлительно уведомить об этом поклажедателя. Передача вещи на хранение третьему лицу не освобождает хранителя от ответственности за сохранность вещи — он отвечает за действия третьего лица, которому он передал вещь на хранение, как за свои собственные; условия договора между поклажедателем и первоначальным хранителем сохраняют силу.

Хранитель обязан *воздерживаться от пользования* вещью, переданной на хранение, и не вправе предоставлять возможность

пользования ею третьим лицам (ст. 892 ГК РФ). Пользование вещью возможно только с согласия собственника, а также когда пользование хранимой вещью необходимо для обеспечения ее сохранности и не противоречит договору хранения.

Хранитель обязан по первому требованию *возвратить* поклажедателю или лицу, указанному им в качестве получателя, *ту же самую вещь*, которая была передана на хранение, в том состоянии, в каком она была принята на хранение, с учетом ее естественного ухудшения, естественной убыли или иного изменения вследствие ее естественных свойств (ст. 900 ГК РФ). Хранитель обязан передать плоды и доходы, полученные за время ее хранения, если иное не предусмотрено договором. Если хранение осуществляется с обезличением вещей, то хранитель обязан возвратить поклажедателю равное или обусловленное сторонами количество вещей того же рода и качества.

Права и обязанности поклажедателя зависят от возмездности или безвозмездности договора хранения. Поклажедатель обязан уплатить хранителю *вознаграждение* в размере и в порядке, предусмотренном договором. Если по истечении срока хранения поклажедатель не взял обратно хранящуюся вещь, то он обязан уплатить хранителю соразмерное вознаграждение за дальнейшее хранение вещи.

Если поклажедатель допускает просрочку уплаты вознаграждения за хранение более чем на половину периода, за который оно должно быть уплачено, хранителю предоставляется право отказаться от исполнения договора и потребовать от поклажедателя немедленно забрать сданную на хранение вещь.

В случае *досрочного прекращения* хранения выплата вознаграждения зависит от того, отвечает ли хранитель за обстоятельства, послужившие основанием для этого. Если хранитель за это *не отвечает*, то вознаграждение уплачивается, как правило, пропорционально сроку хранения. Если же хранение прекращается досрочно по обстоятельствам, за которые хранитель *отвечает*, то он не вправе претендовать на вознаграждение за хранение, а полученные в счет этого вознаграждения суммы должен вернуть поклажедателю.

В случае заключения *безвозмездного* договора поклажедатель обязан возместить хранителю *необходимые расходы*, произведенные им на хранение вещи, если законом или договором не

предусмотрено иное (ст. 897 ГК РФ). При заключении возмездного договора предполагается, что расходы хранителя на хранение вещи включаются в вознаграждение за хранение.

Наряду с необходимыми расходами на хранение возможны *чрезвычайные расходы*, т. е. расходы на хранение вещи, которые превышают обычные расходы такого рода и которые стороны не могли предвидеть при заключении договора. Чрезвычайные расходы по общему правилу возмещаются *сверх вознаграждения*, в том случае, если поклажедатель дал согласие на эти расходы или одобрил их впоследствии, а также в других случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором. Причем согласием поклажедателя на чрезвычайные расходы считается *отсутствие его возражения* в течение срока, указанного хранителем, или в течение нормально необходимого для ответа времени.

Поклажедатель обязан *забрать вещь*, переданную на хранение, немедленно по истечении оговоренного срока хранения либо если был предусмотрен срок до востребования — по истечении срока, предоставленного хранителем для обратного получения вещи (п. 1 ст. 899 ГК РФ). Поклажедатель вправе *отказаться от принятия вещи*, если в результате повреждения, за которое хранитель отвечает, качество вещи изменилось настолько, что она не может быть использована по первоначальному назначению, и потребовать от хранителя возмещения стоимости этой вещи, а также других убытков (п. 3 ст. 902 ГК РФ).

Если поклажедатель не исполняет свою обязанность взять обратно вещь, переданную на хранение, хранитель наделяется *правом продать* вещь. Данное право может быть реализовано только после письменного предупреждения поклажедателя. Вырученная сумма передается поклажедателю за вычетом сумм, причитающихся хранителю, в том числе его расходов на продажу вещи.

Условия ответственности хранителя за несохранность вещи зависят от того, когда она наступила, — *до наступления срока* исполнения обязанности поклажедателя забрать вещь или после этого момента (ст. 901 ГК РФ). Если до наступления этого срока, то хранитель отвечает по общим правилам статьи 401 ГК РФ: обычный хранитель — при наличии вины, профессиональный хранитель — независимо от вины. При этом профессиональный хранитель освобождается от ответственности, если докажет, что

утрата, недостача или повреждение принятых на хранение вещей наступили: во-первых, вследствие непреодолимой силы; во-вторых, из-за свойств вещи, о которых хранитель, принимая ее на хранение, не знал и не должен был знать; в-третьих, в результате умысла или грубой неосторожности поклажедателя.

Если утрата, недостача или повреждение принятых на хранение вещей произошли *после наступления срока* исполнения обязанности поклажедателя забрать вещь, то хранитель отвечает лишь при наличии с его стороны умысла или грубой неосторожности (в том числе и при профессиональном хранении).

Размер ответственности зависит от возмездности или безвозмездности договора хранения. При *возмездном* хранении поклажедателю возмещаются убытки (реальный ущерб и упущенная выгода), причиненные поклажедателю утратой, недостачей или повреждением вещей. При *безвозмездном* хранении возмещается реальный ущерб в размере, установленном статьей 902 ГК РФ: за утрату и недостачу вещей — в размере стоимости утраченных или недостающих вещей; за повреждение вещей — в размере суммы, на которую понизилась их стоимость. Поклажедатель обязан возместить хранителю убытки, причиненные свойствами сданной на хранение вещи, при условии, что хранитель, принимая вещь на хранение, не знал и не должен был знать об этих свойствах (ст. 903 ГК РФ).

§ 3. Отдельные виды договора хранения

Хранение на товарном складе. Согласно пункту 1 ст. 907 ГК РФ по *договору складского хранения* товарный склад (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и возвратить эти товары в сохранности. Особенности договора складского хранения являются следующие.

1. *Особый субъектный состав.* Данный вид хранения осуществляется профессиональным хранителем — товарным складом, т. е. организацией, осуществляющей в качестве предпринимательской деятельности хранение товаров и оказывающей связанные с хранением услуги.

2. Данный договор всегда *возмездный*.

3. В тех случаях, когда договор складского хранения заключается товарным складом общего пользования, то он признается *публичным договором*. При этом товарный склад признается складом общего пользования, если из закона, иных правовых актов вытекает, что он обязан принимать товары на хранение от любого товаровладельца (ст. 908 ГК РФ).

4. *Предметом договора* являются товары — родовые вещи, которые идентифицируются для целей хранения.

5. *Письменная форма договора* складского хранения считается соблюденной, если его заключение и принятие товара на склад удостоверены складским документом. Складскими документами, которые товарный склад выдает в подтверждение принятия товара на хранение, являются: во-первых, двойное складское свидетельство; во-вторых, простое складское свидетельство; в-третьих, складская квитанция.

Складские свидетельства являются *ценными бумагами*. *Двойное складское свидетельство* состоит из двух частей — *складского свидетельства* и *залогового свидетельства (варранта)*, которые могут быть отделены одно от другого и каждое является ордерной ценной бумагой и может быть передано по передаточной надписи.

Для получения товара со склада необходимо предъявление обоих свидетельств (складского и залогового). Держатель обеих частей двойного складского свидетельства может требовать выдачи хранящихся на складе товаров как полностью, так и частями. В последнем случае товарный склад выдает новые свидетельства на товар, оставшийся на складе. Только держатель и складского, и залогового свидетельств имеет право распоряжения хранящимся на складе товаром в полном объеме.

Держатель складского свидетельства, не имеющий залогового свидетельства, вправе распоряжаться товаром, но не может взять его со склада до погашения кредита, выданного по залоговому свидетельству. Он может требовать выдачи ему товаров при условии предъявления вместе со складским свидетельством квитанции об уплате всей суммы долга по залоговому свидетельству. В случае выдачи товарным складом товаров с нарушением этого условия он несет ответственность перед держателем залогового свидетельства за платеж всей суммы, обеспеченной по нему.

Держатель залогового свидетельства, не имеющий складского свидетельства, обладает правом залога на товары в размере выданного по залоговому свидетельству кредита и процентов по нему. При залоге товаров об этом делается отметка на складском свидетельстве.

Простое складское свидетельство может быть только на предъявителя. Товар, переданный на хранение по простому складскому свидетельству, может быть заложен в течение его хранения путем залога самого свидетельства.

Содержание прав и обязанностей по договору складского хранения имеет некоторые особенности. Товарный склад обязан при приеме товаров на хранение произвести за свой счет осмотр товаров и определить их количество (число единиц или товарных мест либо меру — вес, объем) и внешнее состояние. Он обязан обеспечить товаровладельцу возможность осматривать товары во время хранения (или их образцы, если хранение осуществляется с обезличением), брать пробы и принимать меры, необходимые для обеспечения сохранности товаров.

Товарный склад самостоятельно изменяет условия хранения товаров, если это необходимо для обеспечения их сохранности (ст. 910 ГК РФ). Однако если потребовалось *существенно* изменить условия хранения товаров, предусмотренные договором, то он обязан уведомить товаровладельца о принятых мерах.

Если во время хранения товарный склад обнаруживает повреждения товара, которые выходят за пределы норм естественной порчи, согласованных в договоре или обычных, то он обязан незамедлительно составить об этом акт и в тот же день известить товаровладельца.

При возвращении товара осмотр и проверка количества товаров проводятся по требованию любой из сторон, которая и принимает на себя вызванные этим расходы. Если при возвращении товара совместный осмотр или проверка товаров не осуществлялись, то товаровладелец должен заявить складу о недостатке или повреждении товара вследствие его ненадлежащего хранения письменно при получении товара, а в отношении недостатка или повреждения, которые не могли быть обнаружены при обычном способе принятия товара, — в течение 3 дней по его получении. При отсутствии такого заявления устанавливается, что товар

возвращен складом в соответствии с условиями договора (п. 2 ст. 911 ГК РФ).

Хранение в ломбарде (ст. 919 ГК РФ, Федеральный закон от 19 июля 2007 г. № 196-ФЗ «О ломбардах»). Заключение договора хранения в ломбарде удостоверяется выдачей ломбардом поклажедателю *именной сохранной квитанции*. При сдаче на хранение вещи стороны оценивают вещь по обоюдному согласию в соответствии с ценами на вещи такого рода и качества, обычно устанавливаемыми в торговле в момент и в месте их принятия на хранение. На ломбард возлагается обязанность страховать принятые на хранение вещи в полной сумме их оценки в пользу поклажедателя за свой счет. Договор хранения в ломбарде вещей, принадлежащих гражданину, является *публичным договором*.

Если по истечении срока хранения поклажедатель не востребует переданную на хранение вещь, то ломбард обязан хранить ее в течение двух месяцев с взиманием за это предусмотренной договором платы. По истечении двух месяцев невостребованная вещь может быть продана. Вырученная сумма возвращается ломбардом поклажедателю за вычетом причитающейся ломбарду платы за ее хранение (ст. 920 ГК РФ).

Хранение ценностей в банке (ст. 921 ГК РФ). Специфическими признаками данного вида хранения являются: *субъектный состав* (в качестве хранителя выступает банк), а также *предмет договора* (ценности — драгоценные металлы и камни, иные драгоценные вещи, в том числе документы). Заключение данного договора удостоверяется выдачей банком поклажедателю *именного сохранного документа*, предъявление которого является основанием для выдачи хранимых ценностей поклажедателю.

Хранение ценностей в индивидуальном банковском сейфе (ст. 922 ГК РФ). Это разновидность договора хранения ценностей в банке, отличительными признаками которого являются, во-первых, *место хранения* — индивидуальный банковский сейф (ячейка сейфа, изолированное помещение в банке); во-вторых, *право поклажедателя (клиента) самостоятельно* помещать ценности в сейф и изымать их из сейфа, для этого ему должны быть выданы ключ от сейфа, а также карточка, позволяющая идентифицировать клиента, либо иной знак или документ, удостоверяющие право клиента на доступ к сейфу и его содержимому.

Такое хранение может быть двух видов: 1) с использованием клиентом индивидуального банковского сейфа, когда банк *принимает* от клиента ценности, которые должны храниться в сейфе, осуществляет контроль за их помещением клиентом в сейф и изъятием из сейфа и после изъятия *возвращает* их клиенту; 2) с *предоставлением* клиенту индивидуального банковского сейфа, когда банк обеспечивает клиенту возможность помещения ценностей в сейф и изъятия их из сейфа *вне чьего-либо контроля*, в том числе и со стороны банка. В этом случае банк обязан осуществлять контроль за доступом в помещение, где находится предоставленный клиенту сейф, и по общему правилу освобождается от ответственности за несохранность содержимого сейфа, если докажет, что по условиям хранения доступ кого-либо к сейфу без ведома клиента был невозможен либо стал возможным вследствие непреодолимой силы.

Хранение в камерах хранения транспортных организаций (ст. 923 ГК РФ). Договор хранения вещей в камерах хранения транспортных организаций является *публичным договором*, он заключается с гражданами независимо от наличия у них проездных документов. Заключение договора подтверждается *квитанцией* или *номерным жетоном*, при предъявлении которого производится выдача вещи. *В случае утраты* квитанции или жетона вещь выдается поклажедателю по представлении доказательств принадлежности ему этой вещи. *Вещи, не востребованные* в обусловленные сроки, камера хранения обязана хранить в течение 30 дней, по истечении которых невостребованные вещи могут быть проданы.

Если вещи, сданные в камеру хранения, были *утрачены или повреждены*, то камера хранения должна возместить причиненные этим убытки в пределах суммы их оценки поклажедателем при сдаче на хранение в течение 24 ч с момента предъявления требования об их возмещении.

Хранение в гардеробах организаций (ст. 924 ГК РФ). Особенностями данного договора является *предмет* — верхняя одежда, головные уборы и иные подобные вещи гражданина; его *краткосрочность*; *безвозмездный характер*, хотя хранение может осуществляться и за вознаграждение.

Хранение в гостинице. Статья 925 ГК РФ возлагает на гостиницы ответственность за сохранность вещей проживающих в них

лиц (постояльцев), вверенных работникам гостиницы либо помещенных в гостиничном номере или ином предназначенном для этого месте, *без особого о том соглашения*. Данное правило носит императивный характер, и объявление о том, что гостиница не принимает на себя ответственности за несохранность вещей постояльцев, не освобождает ее от ответственности. Данные правила применяются также к хранению вещей граждан в мотелях, домах отдыха, пансионатах, санаториях, банях и других подобных организациях.

Сохранность денег, иных валютных ценностей, ценных бумаг и других драгоценных вещей обеспечивается гостиницей при условии, что они были приняты гостиницей на хранение либо были помещены постояльцем в предоставленный ему гостиницей индивидуальный сейф независимо от того, находится этот сейф в его номере или в ином помещении гостиницы. В последнем случае гостиница освобождается от ответственности за несохранность содержимого такого сейфа, если докажет, что по условиям хранения доступ кого-либо к сейфу без ведома постояльца был невозможен либо стал возможным вследствие непреодолимой силы.

В случае обнаружения утраты, недостачи или повреждения своих вещей постоялец обязан без промедления заявить об этом администрации гостиницы. Неисполнение данной обязанности освобождает гостиницу от ответственности за несохранность вещей.

Секвестр (хранение вещей, являющихся предметом спора). Секвестр может быть *договорным* и *судебным*. По договору о секвестре двое или несколько лиц, между которыми возник спор о праве на вещь, передают эту вещь на хранение третьему лицу, которое обязуется возвратить вещь тому лицу, которому она будет присуждена по решению суда либо по соглашению всех спорящих лиц (ст. 926 ГК РФ).

Вещь, являющаяся предметом спора между двумя или несколькими лицами, также может быть передана на хранение в порядке секвестра по решению суда (судебный секвестр). *Личность хранителя* по судебному секвестру определяется судом или по взаимному согласию спорящих сторон. В любом случае необходимо согласие хранителя, если законом не установлено иное.

Предметом хранения в порядке секвестра могут быть как движимые, так и недвижимые вещи. Такое хранение предполагается

возмездным, если договором или решением суда, которым установлен секвестр, не предусмотрено иное. Вознаграждение выплачивается хранителю за счет спорящих сторон.

Глава 24

СТРАХОВАНИЕ

§ 1. Общая характеристика договора страхования

Сущность страхования состоит в распределении убытков, понесенных одним субъектом, между множеством лиц за счет внесения ими денежных средств в страховой фонд специализированных организаций, занимающихся страховой деятельностью. Страхователи заранее, независимо от наступления страхового случая, вносят *страховые взносы*, за счет которых страховщик выплачивает денежные средства лицу, с которым произошло событие, предусмотренное в качестве страхового случая. *Интерес страхователя* состоит в получении от страховщика денежных средств на устранение неблагоприятных имущественных последствий наступления страхового случая в пределах страховой суммы. *Интерес страховщика* заключается в получении прибыли в виде разницы между полученными от страхователей и выплаченными им денежными суммами, которая образуется вследствие того, что страховые случаи наступают далеко не по всем заключенным договорам.

По **договору страхования** одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) выплатить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), страховое возмещение или страховую сумму.

Данный договор является *консенсуальным, взаимным, возмездным*. Договор считается заключенным с момента достижения сторонами соглашения по всем его существенным условиям. Однако действие договора страхования по общему правилу начинается

в момент уплаты страховой премии или первого ее взноса, если в нем не предусмотрено иное. Таким образом, страхование по договору распространяется на страховые случаи, произошедшие после вступления договора страхования в силу (если в договоре не предусмотрен иной срок начала действия страхования).

Сторонами договора страхования являются страховщик и страхователь.

Согласно статье 938 ГК РФ в качестве *страховщиков* могут выступать юридические лица, имеющие разрешения (лицензии) на осуществление страхования соответствующего вида¹. В большинстве случаев страховщиками являются коммерческие организации, но могут быть и некоммерческие организации (например, общества взаимного страхования).

Договор страхования может заключаться совместно несколькими страховщиками (*сострахование*). Права и обязанности каждого из страховщиков определяются договором, при отсутствии в договоре таких условий действует правило, согласно которому страховщики солидарно отвечают перед страхователем (выгодоприобретателем) за осуществление страховой выплаты (ст. 953 ГК РФ). При осуществлении *перестрахования* множественности лиц на стороне страховщика не возникает, ответственным перед страхователем по основному договору страхования за осуществление страховой выплаты остается страховщик по этому договору. *Сущность перестрахования* состоит в том, что страховщик, принявший риск выплаты страхового возмещения или страховой суммы по договору страхования, в свою очередь, страхует этот риск полностью или частично у другого страховщика по договору перестрахования (п. 1 ст. 967 ГК РФ).

Страхователями могут быть юридические и физические лица в пределах своей правосубъектности. В страховых правоотношениях распространено участие третьего лица, в пользу которого заключен договор, — *выгодоприобретателя*. *Застрахованным лицом* считается лицо, чья жизнь, здоровье или ответственность застрахованы. Застрахованное лицо может совпадать со страхователем

¹ Требования, предъявляемые к страховщикам, определяются Законом Российской Федерации от 27 ноября 1992 г. № 4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации».

или выгодоприобретателем. Если же страхователь осуществляет страхование жизни или здоровья лица в свою пользу или пользу другого субъекта (выгодоприобретателя), то такой договор может быть заключен только с письменного согласия застрахованного лица. При отсутствии такого согласия договор может быть признан недействительным по иску застрахованного лица, а в случае смерти этого лица по иску его наследников (п. 2 ст. 934 ГК РФ).

Существенными условиями договора страхования являются (ст. 942 ГК РФ):

- 1) условие об объекте страхования: в имущественном страховании — об определенном имуществе либо ином имущественном интересе; в личном страховании — о застрахованном лице;
- 2) условие о характере события, на случай наступления которого осуществляется страхование (страхового случая);
- 3) условие о размере страховой суммы;
- 4) условие о сроке действия договора.

Отношения сторон договора страхования строятся на возмездной, хотя и не на эквивалентной, основе. Данный договор носит *алеаторный (рисковый) характер*. Исполнение страховщиком обязательств по договору осуществляется только при наступлении страхового случая, поэтому он производит страховые выплаты не по всем заключенным им договорам. С другой стороны, осуществляемые страховщиком выплаты могут значительно превысить уплаченные страхователем страховые взносы. Для страхователя риск состоит в том, что он уплатит страховую премию, но не получит страховой выплаты в связи с отсутствием страхового случая.

Договор страхования должен заключаться в *письменной форме*, причем ее несоблюдение влечет недействительность договора, за исключением договора обязательного государственного страхования (п. 1 ст. 940 ГК РФ).

Письменная форма считается соблюденной не только при составлении одного документа, *подписанного сторонами*, но и в случаях вручения страховщиком страхователю *страхового полиса* (свидетельства, сертификата, квитанции), *подписанного страховщиком*. Согласие страхователя заключить договор на условиях, предложенных страховщиком в страховом полисе, подтверждается принятием от страховщика соответствующего документа.

Систематическое страхование разных партий *однородного* имущества (товаров, грузов и т. п.) на *сходных условиях* в течение определенного срока может по соглашению сторон оформляться *генеральным полисом* (например, страхование грузоотправителем товаров, отгружаемых покупателям). В этом случае страхователь обязан сообщать страховщику необходимые сведения в отношении каждой партии товаров, предусмотренные в генеральном полисе и в установленный им срок.

При заключении договора страхования большое значение имеет оценка страховщиком страхового риска. *Страховой риск* — это предполагаемое событие, на случай наступления которого осуществляется страхование. Событие, которое предусматривается в качестве страхового риска, должно обладать признаками *вероятности* и *случайности* его наступления. Заранее неизвестно, наступит оно или нет, тем не менее его наступление вероятно.

Страхователь обязан сообщить страховщику об известных ему обстоятельствах, имеющих существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и размера возможных убытков от его наступления (например, при страховании автомобиля от угона имеют значение наличие сигнализации, месторасположение, материал, запорные устройства гаража и т. п.). В любом случае существенными признаются обстоятельства, которые определенно оговорены страховщиком в стандартной форме договора страхования (страхового полиса) или в его письменном запросе (п. 1 ст. 944 ГК РФ).

Если страхователь сообщил страховщику заведомо ложные сведения об обстоятельствах, имеющих существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая, то договор страхования по иску страховщика может быть признан судом недействительным как совершенный под влиянием обмана с применением односторонней реституции (ст. 179 ГК РФ). Однако если обстоятельства, о которых умолчал страхователь, уже отпали, то страховщик не может потребовать признания договора страхования недействительным.

В целях *оценки страхового риска* страховщик вправе при заключении договора страхования имущества произвести осмотр этого имущества и в случае необходимости назначить экспертизу для установления его действительной стоимости (п. 1 ст. 945

ГК РФ), при заключении договора личного страхования — провести обследование страхуемого лица для оценки фактического состояния его здоровья.

Страхователь обязан:

1) *уплатить страховую премию* в порядке и сроки, предусмотренные договором. Если страховая премия выплачивается в рассрочку, то периодические платежи называются *страховыми взносами*.

При просрочке уплаты очередного страхового взноса и наступлении страхового случая страховщик вправе зачесть сумму просроченного страхового взноса в страховую выплату (п. 4 ст. 954 ГК);

2) *незамедлительно сообщать* страховщику о *значительных* изменениях обстоятельств, сообщенных страховщику при заключении договора, если эти изменения могут *существенно повлиять* на увеличение страхового риска. В любом случае страхователь обязан сообщить об изменениях, оговоренных в договоре страхования (страховом полисе) и в правилах страхования, переданных страхователю.

Страховщик вправе потребовать изменения условий договора страхования или уплаты дополнительной страховой премии соразмерно увеличению риска. Если страхователь не согласен с этими требованиями, то страховщик вправе потребовать расторжения договора в соответствии с общими правилами главы 29 ГК РФ.

Если страхователь умалчивает о значительных изменениях обстоятельств, то страховщик вправе потребовать расторжения договора страхования и возмещения убытков, причиненных таким расторжением. Исключение составляют случаи, когда обстоятельства, влекущие увеличение страхового риска, уже отпали.

При личном страховании страховщик вправе требовать изменения договора, уплаты дополнительной премии, расторжения договора, только если это прямо предусмотрено в договоре;

3) *незамедлительно уведомить* страховщика или его представителя *о наступлении страхового случая* (ст. 961 ГК РФ). Если договором предусмотрен срок и (или) способ уведомления, оно должно быть сделано в условленный срок и указанным в договоре способом. По договору личного страхования срок уведомления страховщика не может быть менее 30 дней. Неисполнение страхователем (выгодоприобретателем) данной обязанности дает

страховщику право отказать в страховой выплате. Страхователь вправе потребовать осуществления страховой выплаты, если докажет, что страховщик своевременно узнал о наступлении страхового случая либо что отсутствие у страховщика сведений об этом не могло сказаться на его обязанности выплатить страховое возмещение.

Страховщик обязан при наступлении страхового случая выплатить по договору имущественного страхования страховое возмещение и по договору личного страхования — *страховую сумму*. До их выплаты страховщик вправе выяснить причины и обстоятельства страхового случая с целью установления соответствия произошедшего события признакам страхового случая, наличия вреда, причинной связи между страховым случаем и вредом, наличия оснований для отказа в страховой выплате.

Страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения и страховой суммы в следующих случаях:

- 1) если страхователь не выполнил обязанности по уведомлению страховщика о наступлении страхового случая;
- 2) если страховой случай наступил вследствие умысла заинтересованных лиц;
- 3) если страховой случай наступил вследствие воздействия ядерного взрыва, радиации или радиоактивного заражения; военных действий, а также маневров или иных военных мероприятий; гражданской войны, народных волнений всякого рода или забастовок (п. 1 ст. 964 ГК РФ);
- 4) если убытки возникли вследствие изъятия, конфискации, реквизиции, ареста или уничтожения застрахованного имущества по распоряжению государственных органов.

Страховщик обязан *сохранять в тайне* сведения о страхователе, застрахованном лице и выгодоприобретателе, состоянии их здоровья, а также об имущественном положении этих лиц, полученные им в результате своей профессиональной деятельности (ст. 946 ГК РФ). За нарушение тайны страхования страховщик несет ответственность.

Договор страхования прекращается до наступления срока, на который он был заключен:

- 1) вследствие *расторжения договора* по соглашению сторон, по требованию страховщика на основании судебного решения или

путем одностороннего отказа страхователя от договора, о котором он может заявить в любое время (п. 2 ст. 958 ГК РФ).

Страховая премия, уплаченная страховщику, по общему правилу не подлежит возврату, если договором не предусмотрено иное;

2) если *возможность наступления страхового случая отпала* и существование страхового риска прекратилось по обстоятельствам иным, чем страховой случай. Примерами таких обстоятельств являются гибель застрахованного имущества по причинам иным, чем наступление страхового случая; прекращение в установленном порядке предпринимательской деятельности лицом, застраховавшим предпринимательский риск или риск гражданской ответственности, связанной с этой деятельностью. В таких случаях прекращения договора страховщик имеет право на часть страховой премии пропорционально времени, в течение которого действовало страхование.

Выделяют *добровольное* и *обязательное* страхование. По общему правилу участники гражданского оборота заключают договоры имущественного или личного страхования в добровольном порядке, исходя из своих интересов.

Под *обязательным страхованием* понимается страхование, которое должно осуществляться в силу указания закона. При установлении случаев обязательного страхования в законе должны быть определены объекты, подлежащие обязательному страхованию, риски, от которых они должны быть застрахованы, и минимальные размеры страховых сумм. Обязательное страхование осуществляется на основании договора.

Закон может возложить на указанных в нем лиц обязанность по страхованию: 1) жизни, здоровья или имущества *других* лиц, определенных в законе, на случай причинения вреда их жизни, здоровью или имуществу. Например, при перевозке пассажиров железнодорожным, внутренним водным транспортом перевозчик обязан застраховать жизнь и здоровье пассажира. Законом не может быть установлена обязанность гражданина страховать свою жизнь или здоровье (п. 2 ст. 935 ГК РФ); 2) риска своей гражданской ответственности, которая может наступить вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц или нарушения договоров с другими лицами. Например, владелец транспортного средства обязан страховать свою гражданскую ответственность за

причинение вреда жизни, здоровью или имуществу третьих лиц¹; нотариус обязан страховать свою гражданскую ответственность при осуществлении им нотариальной деятельности².

Лица, на которых возложена обязанность по страхованию жизни, здоровья или имущества других лиц либо своей гражданской ответственности, заключают договоры имущественного или личного страхования по общему правилу за свой счет. Исключение составляют случаи обязательного страхования пассажиров, которое может осуществляться за их счет (п. 2 ст. 936 ГК РФ). Законом может быть предусмотрено обязательное страхование жизни, здоровья и имущества граждан за счет бюджетных средств (*обязательное государственное страхование*). Например, обязательному государственному страхованию подлежат жизнь, здоровье и имущество судей, депутатов Государственной Думы РФ, членов Совета Федерации, жизнь и здоровье прокуроров, судебных приставов.

Последствия нарушения правил об обязательном страховании определены в статье 937 ГК РФ. Если обязанное лицо не произвело обязательное страхование, то заинтересованное лицо (выгодоприобретатель) вправе в судебном порядке потребовать его осуществления (п. 1 ст. 937 ГК РФ). При наступлении страхового случая лицо, для которого установлена обязанность страхования, несет ответственность перед выгодоприобретателем на тех же условиях, на каких должно было быть выплачено страховое возмещение при надлежащем страховании. Органы государственного страхового надзора в судебном порядке взыскивают в доход Российской Федерации суммы, неосновательно сбереженные обязанным лицом, благодаря тому, что оно не выполнило обязанность по страхованию либо выполнило ее ненадлежащим образом, с начислением на эти суммы процентов в соответствии со статьями 395 ГК РФ.

В зависимости от того, на защиту каких интересов направлено страхование, оно подразделяется на *имущественное* и *личное*.

¹ Федеральный закон от 25 апреля 2002 г. № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств».

² Статья 18 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1. Данное правило действует с 1 июля 2009 г.

§ 2. Имущественное страхование

Согласно пункту 1 ст. 929 ГК РФ по **договору имущественного страхования** страховщик обязуется возместить причиненные вследствие наступления страхового случая убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы). По договору имущественного страхования могут быть, в частности, застрахованы следующие имущественные интересы:

1) *риск утраты (гибели), недостачи или повреждения определенного имущества*. Имущество может быть застраховано только в пользу того лица, который имеет *интерес в сохранении этого имущества*, основанный на законе, ином правовом акте или договоре (ст. 930 ГК РФ). Интерес в сохранении имущества может базироваться как на праве лица в отношении имущества (как вещном, так и обязательственном), так и на его обязанности обеспечить сохранность имущества¹.

Договор может быть заключен в пользу как страхователя, так и выгодоприобретателя. Например, ломбарды страхуют заложенное или переданное им на хранение имущество в пользу залогодателя (поклажедателя). При отсутствии у страхователя или выгодоприобретателя интереса в сохранении застрахованного имущества договор является недействительным. Переход прав на застрахованное имущество от лица, в интересах которого был заключен договор страхования, к другому лицу влечет переход к этому лицу прав и обязанностей по договору страхования. Лицо, к которому перешли права на застрахованное имущество, должно незамедлительно уведомить об этом страховщика в письменной форме;

2) *риск гражданской ответственности* — риск ответственности по обязательствам из причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, а также договорной ответственности. Особенностью страхования риска гражданской ответственности является то, что договор во всех случаях считается заключенным

¹ См. пункт 4 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с исполнением договоров страхования, прилагаемого к информационному письму Президиума ВАС РФ от 28 ноября 2003 г. № 75.

в пользу лиц, перед которыми страхователь или застрахованное лицо должны нести ответственность (в пользу потерпевшего, контрагента), даже если договор заключен в пользу иных лиц или не сказано, в чью пользу он заключен.

По договору страхования риска ответственности за *причинение вреда* может быть застрахован риск ответственности как страхователя, так и иного лица, на которое такая ответственность может быть возложена (застрахованное лицо). Например, на железнодорожном, воздушном и внутреннем водном транспорте перевозчик обязан *застраховать* свою ответственность за возможное причинение вреда жизни и здоровью пассажира, на воздушном — также за причинение вреда багажу и ручной клади. Лицо, в пользу которого считается заключенным договор страхования, вправе предъявить требование о возмещении вреда непосредственно страховщику в пределах страховой суммы.

Страхование риска ответственности за *нарушение договора* допускается только в случаях, предусмотренных законом. Например, согласно пункту 2 ст. 587 ГК РФ одним из существенных условий договора ренты, по которому под выплату ренты передается денежная сумма или иное движимое имущество, является условие, устанавливающее обязанность плательщика ренты застраховать в пользу получателя ренты риск ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение этих обязательств либо предоставить обеспечение исполнения его обязательств. Причем застрахован может быть *только риск ответственности самого страхователя*, в противном случае договор является ничтожным (ст. 932 ГК РФ);

3) *предпринимательский риск* — 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. Страхованию подлежит предпринимательский риск только самого страхователя и только в пользу самого страхователя.

Страховая сумма по договору страхования имущества или предпринимательского риска не должна превышать страховую стоимость. *Страховая сумма* — это сумма, в пределах которой страховщик обязуется выплатить страховое возмещение, она определяется соглашением сторон. *Страховая стоимость* имуще-

ства — это его действительная стоимость в месте его нахождения в день заключения договора страхования; страховая стоимость предпринимательского риска — это убытки от предпринимательской деятельности, которые страхователь, как можно ожидать, понес бы при наступлении страхового случая (п. 2 ст. 947 ГК РФ).

Страховщик при наступлении страхового случая обязан возместить страхователю убытки пропорционально отношению страховой суммы к страховой стоимости. Это так называемая *пропорциональная система* расчета страхового возмещения. Договором может быть предусмотрена *система первого риска*, когда убытки возмещаются в полном объеме, но в пределах страховой суммы, независимо от соотношения страховой суммы и страховой стоимости (ст. 949 ГК РФ).

Если предусмотренная договором страховая сумма *ниже* страховой стоимости, то такое страхование называется *неполным* (ст. 949 ГК РФ) и страхователь (выгодоприобретатель) вправе осуществить *дополнительное* страхование как у того же, так и у другого страховщика. При этом общая страховая сумма по всем договорам страхования не должна превышать страховой стоимости, в противном случае на стороне страхователя (выгодоприобретателя) может возникнуть неосновательное обогащение. Если же страховая сумма, указанная в договоре или нескольких договорах, *превышает* страховую стоимость, то договор по общему правилу является ничтожным *в той части* страховой суммы, которая превышает страховую стоимость (ст. 951 ГК РФ). При единовременной уплате страховой премии излишне уплаченная ее часть возврату не подлежит. При уплате премии в рассрочку страховые взносы, оставшиеся на момент установления превышения страховой суммы, должны быть уплачены в размере, уменьшенном пропорционально уменьшению размера страховой суммы.

Если страховая сумма превысила страховую стоимость в результате страхования одного и того же объекта у двух или нескольких страховщиков (*двойное страхование*), то каждый из страховщиков выплачивает страховое возмещение пропорционально уменьшению первоначальной страховой суммы по соответствующему договору страхования.

От двойного страхования следует отличать *страхование от разных страховых рисков* (ст. 952 ГК РФ). Такое страхование

может осуществляться как по одному, так и по отдельным договорам страхования, как у одного, так и у разных страховщиков. В этих случаях допускается превышение размера общей страховой суммы по всем договорам над страховой стоимостью.

По договору имущественного страхования страховщик, выплативший страховое возмещение, имеет *право на суброгацию* — переход к нему в пределах выплаченной суммы права требования, которое страхователь (выгодоприобретатель) имеет к лицу, ответственному за убытки, возмещенные в результате страхования. В случае отказа страхователя (выгодоприобретателя) от права требования к лицу, ответственному за убытки, или невозможности осуществления этого права по его вине страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения полностью или в соответствующей части и вправе потребовать возврата излишне выплаченной суммы возмещения.

Для требований, вытекающих из договора имущественного страхования, установлен сокращенный срок исковой давности — 2 года (ст. 966 ГК РФ).

§ 3. Личное страхование

По **договору личного страхования** страховщик обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию), уплачиваемую другой стороной (страхователем), выплатить единовременно или выплачивать периодически обусловленную договором сумму (страховую сумму) в случае причинения вреда жизни или здоровью самого страхователя или другого названного в договоре гражданина (застрахованного лица), достижения им определенного возраста или наступления в его жизни иного предусмотренного договором события (страхового случая).

Особенности договора личного страхования

1. *Объектом страхования* являются интересы, тесно связанные с личностью гражданина, поэтому страхователем или застрахованным лицом может быть только гражданин.

2. В качестве *страховых случаев* могут быть предусмотрены не только негативные события (причинение вреда жизни и здоровью, болезнь гражданина), но и позитивные события (достижение

определенного возраста — совершеннолетия, бракосочетание, наступление иных событий в жизни граждан).

3. Личные интересы, подлежащие страхованию, не подлежат денежной оценке, поэтому стороны по своему усмотрению определяют страховую сумму (п. 3 ст. 947 ГК РФ).

4. Страховая сумма может выплачиваться не только единовременно, но и периодически.

5. Договор личного страхования в пользу лица, не являющегося застрахованным лицом, может быть заключен только с письменного согласия застрахованного лица. Если в договоре не определен выгодоприобретатель, он считается заключенным в пользу застрахованного лица, а в случае его смерти выгодоприобретателями признаются наследники застрахованного лица (п. 2 ст. 934 ГК РФ).

6. Договор личного страхования является публичным договором.

7. Если смерть застрахованного лица наступила вследствие самоубийства, страховщик обязан выплатить страховую сумму при условии, что к этому времени договор страхования действовал уже не менее двух лет.

Глава 25

ПОРУЧЕНИЕ. КОМИССИЯ. АГЕНТИРОВАНИЕ

§ 1. Сравнительная характеристика договоров поручения, комиссии, агентирования

Договоры поручения, комиссии и агентирования направлены на оказание посреднических услуг, в рамках которых одно лицо действует по поручению и в интересах другого лица и за его счет.

Данные договоры различаются в первую очередь *предметом*: по договору комиссии комиссионер обязуется совершить в интересах комитента одну или несколько *сделок*; по договору поручения поверенный обязуется совершить определенные *юридические действия* (не только сделки, но и иные действия, влекущие юридические последствия для доверителя); по агентскому договору агент обязуется совершать *юридические и иные действия*

(не только юридические действия, но и действия фактического характера).

Поверенный выступает *от имени доверителя*, т. е. действует в качестве его представителя.

Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя. В связи с этим доверитель обязан выдать доверенность с указанием полномочий поверенного.

Комиссионер всегда выступает *от своего имени*, хотя и действует по поручению и в интересах комитента. По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, даже если комитент был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Агент может действовать *как от имени принципала, так и от своего имени*, т. е. отношения сторон могут строиться по модели договора поручения или договора комиссии. Соответственно к отношениям, вытекающим из агентского договора, применяются правила, регулирующие договор поручения (гл. 49 ГК РФ) или договор комиссии (гл. 51 ГК РФ), при условии, что они не противоречат специальным нормам главы 52 ГК РФ или существу агентского договора.

Договор поручения предполагается *безвозмездным*, если законом, иными правовыми актами или договором прямо не предусмотрена обязанность доверителя выплатить вознаграждение.

Для договора поручения, связанного с осуществлением обеими сторонами или одной из них предпринимательской деятельности, установлена презумпция возмездности: доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если договором не предусмотрено иное. При этом необходимо учитывать, что расходы, понесенные поверенным на исполнение поручения, подлежат возмещению доверителем независимо от обязанности выплатить вознаграждение (поверенный совершает юридические действия от имени и *за счет доверителя*).

Договор комиссии всегда является *возмездным*: комитент обязан уплатить комиссионеру вознаграждение, а в случае, когда комиссионер принял на себя ручательство за исполнение сделки третьим лицом (делькредере), также дополнительное вознаграждение.

Если договор комиссии не был исполнен по причинам, зависящим от комитента, комиссионер сохраняет право на комиссионное вознаграждение, а также на возмещение понесенных расходов.

Агентский договор также во всех случаях является *возмездным*.

§ 2. Договор поручения

Договор поручения может быть заключен с указанием срока, в течение которого поверенный вправе действовать от имени доверителя, или без такого указания. При этом необходимо иметь в виду, что доверенность, выдаваемая поверенному, по общему правилу является *срочной*, поэтому по истечении срока ее действия доверитель обязан выдать новую доверенность¹.

Поверенный обязан исполнить поручение в соответствии с указаниями доверителя, которые должны быть правомерными, осуществимыми и конкретными. Поверенный *вправе отказаться от исполнения* указаний доверителя, если они являются неправомерными, неосуществимыми и абстрактными. Он может *отступить от указаний* доверителя, если, во-первых, по обстоятельствам дела это необходимо в интересах самого доверителя и, во-вторых, поверенный не мог предварительно запросить доверителя либо не получил в разумный срок ответа на свой запрос. Однако поверенный должен обязательно уведомить доверителя о допущенных отступлениях, как только уведомление стало возможным. Если же поверенный действует в качестве коммерческого представителя², то доверитель может предоставить ему право отступать от его указаний без предварительного запроса об этом. Но в любом случае коммерческий представитель обязан в разумный срок уведомить доверителя о допущенных отступлениях, если иное не предусмотрено договором.

Поверенный обязан исполнять данное ему поручение *лично*. Он может передоверить исполнение поручения другому лицу в двух случаях: если право на передоверие прямо предусмотрено договором либо если поверенный вынужден к этому силой

¹ О доверенности см. § 2 главы 8.

² О коммерческом представительстве см. § 1 главы 8

обстоятельств для охраны интересов доверителя (ст. 187 ГК РФ). Если в договоре поручения предусмотрен возможный заместитель поверенного, поверенный не отвечает ни за его выбор, ни за ведение им дел. Если же поверенный выбирал заместителя самостоятельно, то он отвечает за его выбор. Доверитель вправе отвести заместителя, избранного поверенным.

Поверенный обязан сообщать доверителю по его требованию все сведения о ходе исполнения поручения. Он должен незамедлительно передать доверителю все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения. После исполнения поручения или при прекращении договора поручения до его исполнения поверенный обязан без промедления возвратить доверителю доверенность, срок действия которой не истек, и представить отчет об исполнении поручения с приложением оправдательных документов (например, документов, подтверждающих произведенные расходы), если это требуется по условиям договора или характеру поручения.

Доверитель обязан возмещать поверенному понесенные издержки и обеспечивать его средствами, необходимыми для исполнения поручения, поскольку поручение исполняется за счет доверителя. Доверитель должен без промедления принять от поверенного все исполненное им в соответствии с договором поручения. Если договор является возмездным, то доверитель, помимо возмещения расходов, обязан уплатить поверенному вознаграждение.

Договор поручения носит *лично-доверительный (фидуциарный) характер*, поэтому он может быть прекращен вследствие волеизъявления любой из сторон — отмены поручения доверителем или отказа поверенного от исполнения поручения в любое время. По договору, в котором поверенный действует в качестве *коммерческого представителя*, сторона должна уведомить другую сторону о своем отказе не позднее чем за 30 дней до прекращения договора, если договором не предусмотрен более длительный срок.

Кроме того, смерть доверителя или поверенного, признание кого-либо из них недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим также влечет прекращение договора поручения.

При прекращении договора поручения доверитель обязан возместить поверенному издержки, понесенные при исполнении

поручения, а по возмездному договору — также уплатить вознаграждение соразмерно выполненной им работе. Исполнение поручения после того, как поверенный узнал или должен был узнать о прекращении поручения, не оплачивается.

По общему правилу в случае одностороннего отказа от договора одной из сторон другая сторона не вправе требовать возмещения убытков, причиненных прекращением договора, за исключением случая, когда поверенный действовал в качестве коммерческого представителя. Кроме того, доверитель вправе требовать взыскания убытков в случае отказа поверенного в условиях, когда доверитель лишен возможности иначе обеспечить свои интересы.

§ 3. Договор комиссии

Договор комиссии может быть заключен на определенный срок или без указания срока его действия; с указанием территории его исполнения или без такого указания; с обязательством комитента не предоставлять третьим лицам право совершать в его интересах и за его счет аналогичные сделки или без такого обязательства¹.

Комиссионер обязан исполнить поручение на наиболее выгодных для комитента условиях и в соответствии с указаниями комитента. Отступление комиссионера от указаний комитента возможно на тех же условиях, что и по договору поручения.

Комиссионер, продавший имущество по цене ниже согласованной с комитентом, обязан *возместить разницу в цене*. Он может быть *освобожден* от такого возмещения, если докажет, что, во-первых, у него не было возможности продать имущество по согласованной цене и продажа по более низкой цене предупредила еще большие убытки; во-вторых, не имел возможности получить предварительно согласие комитента на отступление от его указаний.

Если комиссионер купил имущество по цене выше согласованной с комитентом, то комитент может отказаться от принятия такой покупки, для этого он обязан заявить о своем отказе

¹ См. также информационное письмо Президиума ВАС РФ от 17 ноября 2004 г. № 85 «Обзор практики разрешения споров по договору комиссии».

комиссионеру в разумный срок после получения от него извещения о заключении сделки с третьим лицом. В противном случае покупка признается принятой комитентом. Однако если комиссионер сообщил, что принимает разницу в цене на свой счет (т. е. комитент выплатит цену, согласованную в договоре), то комитент не вправе отказаться от заключенной для него сделки.

Если комиссионер совершил сделку на условиях более выгодных, чем те, которые были указаны комитентом, то дополнительная выгода подлежит распределению между комитентом и комиссионером поровну, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

По общему правилу комиссионер не несет перед комитентом ответственности за неисполнение третьим лицом сделки, заключенной с ним за счет комитента (например, если покупатель не уплачивает цену имущества, комиссионер не несет за это ответственности).

Исключение составляют случаи, когда, во-первых, комиссионер не проявил необходимой осмотрительности в выборе этого третьего лица (например, заранее было известно о его неплатежеспособности); во-вторых, комиссионер принял на себя ручательство за исполнение сделки (делькредере). При неисполнении третьим лицом заключенной с ним сделки комиссионер обязан немедленно сообщить об этом комитенту, собрать необходимые доказательства, а также по требованию комитента передать ему права по такой сделке с соблюдением правил об уступке требования¹.

В отличие от договора поручения, на комиссионера не возлагается обязанность исполнить поручение лично. По общему правилу он может в целях исполнения поручения заключить договор субкомиссии с другим лицом. Однако ответственность перед комитентом за исполнение договора продолжает нести комиссионер, несмотря на то что поручение исполнялось другим лицом (субкомиссионером)².

¹ Об уступке права см. § 2 главы 10.

² Данное положение конкретизирует общее правило об ответственности должника за действия третьих лиц, привлеченных к исполнению обязательства (ст. 313, 403 ГК РФ).

Хотя права и обязанности по сделке, заключенной с третьим лицом во исполнение договора комиссии, возникают у комиссионера, это не влечет приобретения им права собственности на переданное ему имущество.

Согласно пункту 1 ст. 996 ГК РФ вещи, поступившие к комиссионеру от комитента либо приобретенные комиссионером за счет комитента, являются собственностью комитента. В связи с этим комиссионер отвечает перед комитентом за утрату, недостачу или повреждение находящегося у него имущества комитента.

Вместе с тем комиссионер вправе в порядке зачета удержать причитающиеся ему суммы (вознаграждение, возмещение понесенных расходов и т. п.) из всех сумм, поступивших к нему за счет комитента (например, из денежных средств, поступивших от покупателя имущества, принадлежащего комитенту).

Комиссионер обязан представить комитенту отчет об исполнении поручения и передать ему все полученное по договору комиссии. Если комитент имеет возражения по отчету, он должен сообщить о них комиссионеру в течение 30 дней со дня его получения. В противном случае отчет при отсутствии иного соглашения считается принятым.

В свою очередь, комитент обязан принять от комиссионера все исполненное по договору комиссии, осмотрев при этом имущество, приобретенное для него комиссионером, и в случае обнаружения в нем недостатков немедленно известить об этом комиссионера.

Поскольку договор комиссии всегда является *возмездным*, постольку комитент обязан не только возместить комиссионеру расходы на исполнение поручения, но и выплатить ему комиссионное вознаграждение, а в соответствующих случаях и дополнительное вознаграждение за делькредере (ручательство за исполнение обязательства третьим лицом).

Как и договор поручения, *договор комиссии прекращается* вследствие отказа комитента от исполнения договора; отказа комиссионера от исполнения договора; смерти комиссионера, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим. Кроме того, основанием для прекращения договора комиссии является признание индивидуального предпринимателя, являющегося комиссионером, несостоятельным (банкротом).

В таких случаях права и обязанности комиссионера по сделкам, заключенным им для комитента, переходят к комитенту.

В отличие от договора поручения, в случае отмены комитентом своего поручения комиссионер вправе требовать *возмещения* убытков, вызванных расторжением договора. Если же договор комиссии заключен без указания срока его действия, то комитент может отменить поручение без возмещения убытков, уведомив комиссионера о прекращении договора не позднее чем за 30 дней, если более продолжительный срок уведомления не предусмотрен договором.

Комиссионер может отказаться от исполнения договора только в случаях, предусмотренных законом или договором. В частности, если договор заключен без указания срока его действия, комиссионер вправе отказаться от его исполнения, уведомив об этом комитента не позднее чем за 30 дней до прекращения договора, если более продолжительный срок уведомления не предусмотрен договором.

В случае прекращения договора комиссионер обязан принять меры, необходимые для обеспечения сохранности имущества комитента. В свою очередь, комитент должен распорядиться своим имуществом, находящимся в распоряжении комиссионера, в противном случае комиссионер вправе сдать имущество на хранение за счет комитента либо продать его по возможно более выгодной для комитента цене. Комитент обязан выплатить комиссионеру вознаграждение за те сделки, которые совершены им до прекращения договора, а также возместить понесенные до этого момента расходы.

§ 4. Агентский договор

Агент может действовать *от своего имени*, в этом случае он приобретает права и становится обязанным по сделке, совершенной с третьим лицом за счет принципала, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки, либо *от имени принципала*, в этом случае права и обязанности по сделке, совершенной агентом с третьим лицом, возникают непосредственно у принципала.

Агентский договор может быть заключен на определенный срок или без указания срока его действия. В договоре могут предусматриваться ограничения прав принципала или агента. На принципала может быть возложено *обязательство не заключать* аналогичных агентских договоров с другими агентами, действующими на определенной в договоре территории, либо воздерживаться от осуществления на этой территории самостоятельной деятельности, аналогичной деятельности, составляющей предмет агентского договора. Агент может быть обязан не заключать с другими принципалами аналогичных агентских договоров, которые должны исполняться на территории, полностью или частично совпадающей с территорией, указанной в договоре. Однако условия договора, в силу которых агент вправе продавать товары, выполнять работы или оказывать услуги исключительно определенной категории покупателей (заказчиков) либо исключительно покупателям (заказчикам), имеющим место нахождения или место жительства на определенной в договоре территории, являются ничтожными.

Агент вправе в целях исполнения поручения принципала заключить *субагентский договор* с другим лицом, оставаясь ответственным за действия субагента перед принципалом. В агентском договоре может быть предусмотрена обязанность агента заключить субагентский договор с указанием или без указания конкретных условий такого договора. Однако если агент действует от имени принципала, т. е. отношения сторон строятся по модели договора поручения, субагент может заключать сделки с третьими лицами от имени принципала по агентскому договору только при наличии оснований для передоверия¹.

В отличие от договоров поручения и комиссии, агент должен *регулярно* представлять отчеты в ходе исполнения поручения в порядке и в сроки, предусмотренные договором. К отчету агента должны быть приложены необходимые *доказательства расходов*, произведенных агентом за счет принципала, если иное не предусмотрено договором. Если у принципала возникли возражения по отчету, он должен сообщить о них агенту в течение 30 дней со дня получения отчета, если соглашением сторон не установлен иной

¹ О передоверии см. § 1 главы 26.

срок. В противном случае отчет считается принятым принципалом. Агентский договор *прекращается* вследствие смерти агента, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим; признания индивидуального предпринимателя, являющегося агентом, несостоятельным (банкротом). Агентский договор может быть прекращен вследствие отказа одной из сторон от его исполнения только в том случае, если он заключен без определения срока окончания его действия. По вопросам, не урегулированным специальными нормами об агентском договоре, к отношениям сторон применяются правила о договоре поручения, если агент действует от имени и за счет принципала, или правила о договоре комиссии, если агент действует от своего имени и за счет принципала.

Глава 26

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА

§ 1. Понятие и условия возникновения обязательств вследствие причинения вреда

Обязательства вследствие причинения вреда относятся к *внедоговорным* обязательствам, которые возникают в результате совершения правонарушения, причинившего вред жизни, здоровью, иным нематериальным благам гражданина либо имуществу гражданина или иного субъекта, поэтому они называются *деликтными* (от лат. *delictum* — правонарушение). Им посвящена специальная глава 59 ГК РФ.

Российское гражданское законодательство регулирует рассматриваемые обязательства исходя из принципа *генерального деликта*, согласно которому любое причинение вреда является противоправным, за исключением случаев, предусмотренных законом; любой вред подлежит возмещению, за определенными исключениями.

В отличие от договорных обязательств, *деликтные обязательства* возникают независимо от воли и желания их участников, в силу указания закона. При этом вред причиняется абсолютным субъективным правам (праву собственности, жизни, здоровью, чести, достоинству и т. д.) при отсутствии между лицами договорного правоотношения. Если вред причиняется при исполнении договора, то он по общему правилу возмещается в рамках договорного обязательства, на основании правовых норм, регулирующих соответствующий договор. Например, хранитель обязан возместить вред, причиненный имуществу, принятому им на хранение, в соответствии со статьями 901, 902 ГК РФ (гл. 47), а не главой 59 ГК РФ.

Любое обязательство является *имущественным правоотношением*, оно опосредствует перемещение материальных благ от одного лица к другому. Хотя деликтное обязательство возникает в результате причинения вреда не только материальным, но и нематериальным благам, его целью является предоставление потерпевшему компенсации причиненного вреда в виде возмещения убытков, предоставления вещи того же рода и качества и т. д. Поскольку деликтное обязательство направлено на защиту нарушенных прав и интересов потерпевшего, его можно охарактеризовать как *охранительное обязательство*.

Содержание деликтного обязательства составляют права и обязанности его участников. Оно носит *односторонне обязывающий* характер: на одну сторону (причинителя вреда) возлагается обязанность возместить причиненный вред, другая сторона (потерпевший) обладает правом требовать возмещения вреда.

Согласно статье 1082 ГК РФ *возмещение вреда возможно*, во-первых, в натуре (в виде предоставления вещи того же рода и качества, исправления поврежденной вещи и т. п.) и, во-вторых, в денежной форме (в виде возмещения причиненных убытков). В зависимости от обстоятельств дела суд может сочетать оба этих способа возмещения вреда.

Согласно пункту 1 ст. 1064 ГК РФ вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме *лицом, причинившим вред*. Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на *лицо, не являющееся причинителем*

вреда. Например, вред, причиненный транспортным средством, подлежит возмещению его законным владельцем, несмотря на то что управляло автомобилем другое лицо. Возложение обязанности возмещения вреда на лицо, не являющееся причинителем вреда, имеет целью защиту интересов потерпевшего, однако было бы несправедливым освобождение причинителя вреда от ответственности за счет другого лица. Поэтому лицо, возместившее вред, причиненный другим субъектом, имеет право обратного требования (регресса) к причинителю вреда в размере выплаченного возмещения, если иной размер не установлен законом.

Таким образом, сторонами деликтного обязательства являются *потерпевший* и *причинитель вреда (делинквент)* или иное лицо, которое в силу закона отвечает за причинение вреда.

На стороне потерпевшего может выступать любой субъект гражданского права, личности или имуществу которого причинен вред.

Лицом, ответственным за причинение вреда, может быть также любой субъект гражданского права (гражданин, юридическое лицо, публично-правовое образование).

Как известно, юридические лица участвуют в гражданском обороте через действия своих органов управления и работников. В связи с этим за вред, причиненный работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей, отвечает юридическое лицо (ст. 1068 ГК РФ). Если же работник причинил вред действиями, не имеющими отношения к исполнению трудовых (служебных, должностных) обязанностей, то такой вред подлежит возмещению самим работником, а не юридическим лицом. Например, в результате ссоры двух работников один причиняет вред здоровью другого. ГК РФ распространил правила об ответственности юридического лица за действия своих работников также на граждан-работодателей.

Применительно к правилам главы 59 ГК РФ работниками признаются не только граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), но и 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.

Если причиненный вред является единым и неразрывным результатом совместных действий нескольких лиц, на стороне должника будет иметь место множественность лиц. Они отвечают перед потерпевшим *солидарно* — потерпевший по своему выбору может требовать возмещения причиненного вреда как от всех делинквентов совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Причинитель вреда, который возместил потерпевшему совместно причиненный вред, вправе в последующем потребовать с каждого из других делинквентов долю выплаченного потерпевшему возмещения в размере, соответствующем степени вины этого причинителя вреда. Однако при наличии соответствующего заявления потерпевшего суд может изначально возложить на лиц, совместно причинивших вред, ответственность в долях в соответствии со степенью вины каждого причинителя вреда (при невозможности определить степень вины доли признаются равными), если это соответствует интересам потерпевшего.

Общими условиями возникновения обязательств вследствие причинения вреда являются, во-первых, наличие вреда; во-вторых, противоправность поведения; в-третьих, причинная связь между противоправным поведением лица и вредом; в-четвертых, вина делинквента.

Под *вредом* понимается уничтожение или умаление материального или нематериального блага. Соответственно различают имущественный и моральный вред. *Имущественный вред* выражается в наступлении неблагоприятных последствий в имущественной сфере потерпевшего, которые могут быть следствием нарушения не только имущественного, но и нематериального блага (например, вследствие причинения вреда здоровью потерпевшему возмещается реальный ущерб в виде расходов на лечение, а также доходы, не полученные им по причине нетрудоспособности). *Моральный вред* — это физические и нравственные страдания гражданина. По общему правилу компенсации подлежит моральный вред, причиненный нарушением нематериальных благ. Нравственные и физические страдания, которые гражданин претерпел в связи с нарушением его имущественных прав, возмещаются только в тех случаях, когда это прямо предусмотрено законом.

Противоправным считается поведение, противоречащее правовым нормам и нарушающее субъективные права других лиц. Поскольку ГК РФ устанавливает общий запрет на причинение кому-либо вреда, то любое причинение вреда признается противоправным, за исключением случаев, установленных законом. В связи с этим потерпевший не обязан доказывать противоправность поведения делинквента, она предполагается, пока не доказано иное. *Правомерным* признается причинение вреда в состоянии необходимой обороны (ст. 1066 ГК РФ), крайней необходимости (ст. 1067 ГК РФ). Вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, возмещению не подлежит.

Согласно пункту 3 ст. 1064 ГК РФ *вред, причиненный правомерными действиями*, подлежит возмещению в случаях, предусмотренных законом. Так, вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, т. е. для устранения опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами, должен быть возмещен лицом, причинившим вред. В таких случаях за счет совершения действий, причиняющих вред третьему лицу, защищаются интересы причинителя вреда или другого лица: устраняется опасность, угрожавшая их личности или имуществу (например, для тушения горящего человека используется верхняя одежда, принадлежащая другому лицу). Поэтому, несмотря на правомерный характер действий в состоянии крайней необходимости, причиненный вред подлежит возмещению. С учетом конкретных обстоятельств суд может возложить обязанность возмещения вреда на лицо, в интересах которого действовал причинитель вреда, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и причинителя вреда.

В возмещении вреда может быть отказано, если вред причинен по просьбе или с согласия потерпевшего, а действия причинителя вреда не нарушают нравственные принципы общества.

Вред подлежит возмещению в том случае, если он является *следствием* противоправного поведения лица. Действия (бездействие) субъекта должны быть *причиной* наступления вреда. Причинно-следственная связь между поведением лица и наступившим вредом является необходимым условием возникновения деликтного обязательства.

Лицо обязано возместить вред при наличии его *вины* в причинении вреда. В гражданском праве действует презумпция вины причинителя вреда, согласно которой лицо считается виновным, если оно не докажет обратное. Вина проявляется в психическом отношении лица к своему деянию и его последствиям¹ и может быть в форме умысла и неосторожности.

В случаях, предусмотренных законом, обязанность возместить причиненный вред наступает *независимо от вины* правонарушителя (например, при причинении вреда источником повышенной опасности). Подобные исключения из общего правила об ответственности за вину устанавливаются исходя из необходимости повышенной защиты интересов потерпевшего.

При определении размера возмещения вреда учитывается *вина потерпевшего* (ст. 1083 ГК РФ). Если вред возник вследствие умысла потерпевшего, то он возмещению не подлежит. Если же возникновению или увеличению вреда содействовала грубая неосторожность потерпевшего, то в зависимости от степени вины потерпевшего и причинителя вреда размер возмещения должен быть уменьшен. 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. Однако при причинении вреда жизни или здоровью гражданина отказ в возмещении вреда не допускается.

Кроме того, по решению суда размер возмещения вреда может быть уменьшен с учетом имущественного положения причинителя вреда — гражданина. Исключение составляют случаи, когда вред причинен умышленными действиями.

§ 2. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности

В юридической литературе вопрос о **понятии источника повышенной опасности** является спорным. Одни ученые относят к источникам повышенной опасности *материальные объекты*,

¹ Подробнее о вине см. § 2 главы 12.

эксплуатация которых влечет повышенную опасность для окружающих (например, автомобиль); другие рассматривают в качестве такого источника *деятельность* по использованию соответствующих материальных объектов.

В ГК РФ определение источника повышенной опасности отсутствует, приводится лишь *примерный перечень видов деятельности*, связанной с повышенной опасностью для окружающих: использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т. п.; осуществление строительной и иной связанной с нею деятельности и др. Повышенной опасностью характеризуются и иные виды деятельности с учетом их вредоносного свойства и невозможности осуществления полного контроля за ними со стороны человека. В то же время в статье 1079 ГК РФ говорится о владельце источника опасности, а владение предполагает материальный объект. Таким образом, в ГК РФ термин «источник повышенной опасности» используется в двух значениях: материального объекта и деятельности по использованию такого объекта.

Владельцами источника повышенной опасности признаются юридическое лицо или гражданин, которые владеют источником повышенной опасности на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления либо на ином законном основании (на праве аренды, по доверенности на право управления транспортным средством, в силу распоряжения соответствующего органа о передаче ему источника повышенной опасности и т. п.).

Вред считается причиненным источником повышенной опасности, если он явился результатом *действия* источника повышенной опасности, проявления его вредоносных свойств. В противном случае вред возмещается на общих основаниях (например, пассажир, открывая дверцу стоящего автомобиля, причиняет телесные повреждения проходящему мимо гражданину). Вред может быть причинен источником повышенной опасности не только в результате целенаправленного его использования (например, при управлении автомобилем водителем), но и при самопроизвольном проявлении его вредоносных свойств (например, самопроизвольном движении автомобиля, стоящего на склоне).

Согласно пункту 1 ст. 1079 ГК РФ юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих, обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. Таким образом, для возмещения вреда наличие вины не требуется. Установление повышенной ответственности в данном случае обусловлено невозможностью осуществления полного контроля со стороны человека над вредоносными свойствами источника и необходимостью защиты интересов окружающих. Обстоятельствами, освобождающими владельца источника повышенной опасности, являются непреодолимая сила или умысел самого потерпевшего.

Владелец источника повышенной опасности отвечает за вред *вне зависимости* от того, чьими действиями данный вред причинен (например, если собственник доверил управление автомобилем третьему лицу, не оформив доверенности, то он будет возмещать вред, причиненный в результате действий этого третьего лица). Таким образом, ответственность перед потерпевшим несет владелец источника повышенной опасности, который, возместив вред, приобретает право обратного требования (регресса) к непосредственному причинителю вреда в размере выплаченного возмещения (п. 1 ст. 1081 ГК РФ). Вместе с тем владелец источника повышенной опасности *не будет нести ответственность*, если докажет, что источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц. В этом случае перед потерпевшим будут нести ответственность лица, противоправно завладевшие источником, в результате действий которых причинен вред. Если же в противоправном изъятии этого источника имеется вина владельца источника повышенной опасности (например, оставлена открытой дверца автомобиля), то ответственность может быть возложена как на владельца, так и на лицо, противоправно завладевшее источником повышенной опасности.

При причинении вреда третьим лицам в результате взаимодействия источников повышенной опасности (столкновения транспортных средств и т. п.) их владельцы несут перед потерпевшими солидарную ответственность независимо от вины. При

взаимодействии источников повышенной опасности вред причиняется в первую очередь самим владельцам таких источников, друг перед другом они отвечают на началах вины. В этом случае вопрос об ответственности владельцев решается следующим образом: а) вред, причиненный одному из владельцев по вине другого, возмещается виновным; б) при наличии вины лишь владельца, которому причинен вред, он ему не возмещается; в) при наличии вины обоих владельцев размер возмещения определяется соразмерно степени вины каждого; г) при отсутствии вины владельцев источников повышенной опасности во взаимном причинении вреда никто из них не имеет права на возмещение.

§ 3. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными гражданами

Регулирование ответственности за вред, причиненный несовершеннолетними, различается в зависимости от их возрастной категории. Малолетние, т. е. несовершеннолетние в возрасте до 14 лет, полностью недееспособны. Имущественную ответственность за причиненный ими вред несут их законные представители (родители, усыновители, опекуны), организация для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, под надзор которой был помещен малолетний.

Ответственность законных представителей за вред, причиненный несовершеннолетними, обусловлена тем, что правонарушение детей в большинстве случаев является следствием неправильного их воспитания и отсутствия необходимого надзора. Родители и иные законные представители возмещают вред, если не докажут, что вред возник не по их вине. Таким образом, они отвечают за свое собственное противоправное виновное поведение — ненадлежащее исполнение своих обязанностей по воспитанию ребенка, которое привело к причинению ребенком вреда третьему лицу. Ненадлежащее исполнение родительских обязанностей может выражаться в неправильном воспитании ребенка, а также в неосуществлении за ним должного надзора. Наличие вины в возникновении вреда предполагается, поэтому

родители и иные законные представители для освобождения от ответственности должны доказать надлежащее исполнение своих обязанностей по воспитанию, надзору за ребенком, отсутствие причинной связи между причиненным вредом и своим поведением.

Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетним, несут оба родителя независимо от факта совместного или раздельного проживания с ребенком. Согласно статье 1075 ГК РФ суд может возложить ответственность за вред, причиненный несовершеннолетним, на родителя, лишенного родительских прав, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей. Родитель, лишенный родительских прав, несет ответственность только за вред, причиненный его ребенком, в течение трех лет после лишения его родительских прав.

Ответственность за вред, причиненный малолетним, несут также организации и лица, обязанные осуществлять за ним надзор на временной основе: 1) образовательные организации, медицинские организации или иные организации, обязанные осуществлять надзор за находящимися у них малолетними (школы, детские сады, больницы); 2) лица, осуществлявшие надзор за малолетним на основании договора (няни, репетиторы).

Обязанность законных представителей по возмещению вреда *не прекращается* с достижением малолетним совершеннолетия или получением им имущества, достаточного для возмещения вреда. В исключительных случаях обязанность по возмещению вреда может быть по решению суда полностью или частично возложена на самого причинителя вреда при наличии *следующих условий*, предусмотренных абзацем 2 пункта 4 ст. 1073 ГК РФ: во-первых, причинение вреда жизни или здоровью гражданина; во-вторых, смерть родителей или отсутствие у них достаточных средств для возмещения вреда; в-третьих, приобретение причинителем вреда полной дееспособности вследствие достижения совершеннолетия, вступления в брак или эмансипации; в-четвертых, наличие у причинителя средств, достаточных для возмещения вреда. Возмещение вреда гражданином, который в момент его причинения не был деликтоспособным, не является мерой ответственности. Это мера защиты прав потерпевшего,

которая установлена законодателем вследствие того, что интересы лица, потерпевшего от причинения вреда жизни или здоровью, нуждаются в приоритетной защите. Вопрос о размере возмещения вреда причинителем решается судом в каждом конкретном случае с учетом имущественного положения потерпевшего, причинителя вреда, законных представителей, а также других обстоятельств. В отличие от малолетних, несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут имущественную ответственность за причиненный ими вред на общих основаниях (п. 1 ст. 1074 ГК РФ). Родители, усыновители, попечители привлекаются к ответственности *лишь в случае отсутствия* у самого несовершеннолетнего доходов или иного имущества либо их *недостаточности* для возмещения вреда. Поскольку ответственность законных представителей носит субсидиарный характер, постольку их обязанность по возмещению вреда *прекращается* с приобретением причинителем вреда полной дееспособности либо в случаях, когда у него до этого момента появились доходы или иное имущество, достаточные для возмещения вреда. Приобретение полной дееспособности является основанием для прекращения обязанности законных представителей по возмещению вреда независимо от того, имеются ли у причинителя вреда необходимые средства или нет. Чаще всего заработок или иное имущество у причинителя отсутствуют, и интересы потерпевшего остаются незащищенными.

Граждане, признанные судом недееспособными¹, как и малолетние, являются неделиктоспособными. Поэтому ответственность за причиненный ими вред несут опекун или организация, обязанная осуществлять надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине (ст. 1076 ГК РФ). Последующее признание причинителя вреда дееспособным не влечет прекращения обязанности опекуна или организации, обязанной осуществлять надзор по возмещению вреда. Однако если опекун умер либо не имеет достаточных средств для возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель вреда обладает такими средствами, суд вправе принять решение о возмещении

¹ Об основаниях и порядке признания гражданина недееспособным см. § 3 главы 3.

вреда полностью или частично за счет самого причинителя вреда с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств. Поскольку в момент причинения вреда гражданин не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, возмещение им причиненного вреда не может рассматриваться в качестве меры ответственности. Суд может принять такое решение с учетом интересов потерпевшего и причинителя вреда.

Законные представители или организации, возместившие причиненный несовершеннолетним вред, не вправе предъявить к нему регрессное требование (ст. 1081 ГК РФ).

В тех случаях, когда вред причинен дееспособным гражданином или несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, находящимся в таком состоянии, когда он не мог понимать значение своих действий или руководить ими (например, вследствие временного болезненного состояния психики), отсутствует одно из условий возникновения деликтного обязательства — вина, поэтому такой гражданин по общему правилу не несет ответственности за свои действия (ст. 1078 ГК РФ). Это правило не распространяется на случаи, когда причинитель вреда сам привел себя в состояние, в котором не мог понимать значение своих действий или руководить ими, употреблением спиртных напитков, наркотических средств или иным способом.

Если вред причинен жизни или здоровью потерпевшего, суд может с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств возложить на причинителя вреда обязанность по полному или частичному возмещению вреда. При наличии у причинителя психического расстройства обязанность возместить вред может быть возложена судом на проживающих совместно с этим лицом его трудоспособных супруга, родителей, совершеннолетних детей, которые знали о психическом расстройстве причинителя вреда, но не ставили вопрос о признании его недееспособным.

Граждане, ограниченные в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, деликтоспособны (ограничению подлежит только их сделкоспособность), поэтому они самостоятельно отвечают за причиненный вред (ст. 1077 ГК РФ).

§ 4. Ответственность за вред, причиненный жизни или здоровью гражданина

Причинение вреда жизни или здоровью гражданина является специальным деликтом, к которому в первую очередь применяются правила § 2 главы 59 ГК РФ, а затем общие положения о деликтных обязательствах.

Вред, причиненный жизни или здоровью гражданина, выражается в смерти гражданина, увечье или ином повреждении здоровья. Жизнь и здоровье являются нематериальными благами, которые не могут быть восстановлены правонарушителем. В связи с этим применяется такой способ защиты гражданских прав, как компенсация *морального* вреда, т. е. физических или нравственных страданий гражданина, в денежной форме. Однако причинение вреда жизни или здоровью гражданина влечет возникновение у него также неблагоприятных *имущественных* последствий в виде утраты заработка, расходов на лечение и т. п. В данном случае имущественный вред является следствием причинения неимущественного вреда и подлежит возмещению делинквентом. В связи с этим установление причинной связи между действиями правонарушителя и имущественным вредом усложняется: необходимо наличие причинной связи между противоправным поведением и вредом, причиненным жизни или здоровью гражданина, а также причинной связью между неимущественным и имущественным вредом.

Особенностью обязательств вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина является то, что они могут возникнуть и в случае причинения такого вреда при исполнении договорных обязательств (например, при перевозке пассажиров, при исполнении трудового договора). Согласно статье 1084 ГК РФ вред, причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных обязательств, а также при исполнении обязанностей военной службы, службы в милиции и других соответствующих обязанностей, возмещается по правилам главы 59 ГК РФ, если законом или договором не предусмотрен более высокий размер ответственности.

Обязательства вследствие причинения вреда здоровью и обязательства вследствие причинения вреда жизни отличаются по субъектному составу и содержанию.

При *причинении вреда здоровью* сторонами обязательства являются *делинквент и гражданин, которому причинено увечье или иное повреждение здоровья*. Содержание обязательства составляют *право потерпевшего требовать возмещения* и обязанность причинителя вреда возместить, во-первых, утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь (неполученные доходы); во-вторых, расходы, вызванные повреждением здоровья, в том числе расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение (п. 1 ст. 1085 ГК РФ).

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 (ст. 1086 ГК РФ). При этом не учитываются выплаты единовременного характера, в частности компенсация за неиспользованный отпуск и выходное пособие при увольнении. Среднемесячный заработок (доход) потерпевшего определяется путем деления общей суммы его заработка (дохода) за 12 месяцев работы, предшествовавших повреждению здоровья, на двенадцать. Если же потерпевший на момент причинения вреда работал менее 12 месяцев, то, соответственно, среднемесячный заработок (доход) рассчитывается путем деления общей суммы заработка (дохода) за фактически проработанное число месяцев, предшествовавших повреждению здоровья, на число этих месяцев.

Если до повреждения здоровья потерпевшего в заработке (доходе) потерпевшего произошли устойчивые изменения, улучшающие его имущественное положение (повышена заработная плата по занимаемой должности, он переведен на более высокооплачиваемую работу, поступил на работу после окончания учебного учреждения по очной форме обучения и в других случаях, когда доказана устойчивость изменения или возможности изменения оплаты труда потерпевшего), то при определении его среднемесячного заработка (дохода) учитывается только заработок (доход), который он получил или должен был получить после соответствующего изменения.

Если потерпевший на момент причинения вреда не работал, то по его выбору учитывается либо заработок до увольнения, либо обычный размер вознаграждения работника его квалификации в данной местности, но не менее величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации, установленной в соответствии с законом.

Размер утраченного потерпевшим заработка (дохода) определяется в процентах к его среднему месячному заработку (доходу), соответствующих *степени утраты* потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при отсутствии профессиональной трудоспособности — степени утраты общей трудоспособности (способности к неквалифицированному труду, не требующему специальных знаний и навыков). *Утрата трудоспособности* может быть полной или частичной, временной или постоянной. Для определения степени утраты профессиональной (общей) трудоспособности проводится медико-социальная экспертиза. В случае назначения потерпевшему в связи с повреждением здоровья пенсии по инвалидности размер возмещения уменьшению не подлежит. Другие пенсии, пособия и иные подобные выплаты, назначенные как до, так и после причинения вреда здоровью, а также заработок (доход), получаемый потерпевшим после повреждения здоровья, в счет возмещения вреда не засчитываются.

Размер возмещения вреда впоследствии может быть увеличен или уменьшен по требованию потерпевшего или причинителя вреда, если трудоспособность потерпевшего уменьшилась или возросла по сравнению с той, которая была у него к моменту присуждения возмещения вреда.

При причинении вреда здоровью *малолетнего*, не имеющего заработка (дохода), ему возмещаются только расходы, понесенные в связи с повреждением здоровья. Если же вред причинен здоровью *несовершеннолетнего* в возрасте от 14 до 18 лет, то, хотя он и не имел заработка (дохода), утраченный заработок ему возмещается исходя из величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации, установленной в соответствии с законом. Если ко времени повреждения его здоровья несовершеннолетний имел заработок, то вред возмещается исходя из размера этого заработка, но не ниже установленной величины

прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации.

После начала трудовой деятельности несовершеннолетний потерпевший вправе требовать увеличения размера возмещения вреда исходя из получаемого им заработка, но не ниже размера вознаграждения, установленного по занимаемой им должности или заработка работника той же квалификации по месту его работы.

В случае *причинения вреда жизни* гражданина деликтное обязательство возникает между делинквентом и лицами, которым вследствие смерти потерпевшего причинен имущественный вред в виде расходов на погребение умершего (при этом пособие на погребение в счет возмещения вреда не засчитывается), а также неполучения средств на содержание. В последнем случае говорят о *возмещении вреда, понесенного в связи со смертью кормильца* (ст. 1088–1089 ГК РФ). Право на возмещение такого вреда имеют:

1) иждивенцы умершего (т. е. получавшие от умершего содержание), нетрудоспособные по возрасту (несовершеннолетние, мужчины старше 60 лет, женщины старше 55 лет) или по состоянию здоровья (инвалиды I, II и III групп), а также лица, имевшие ко дню смерти право на получение от него содержания;

2) ребенок умершего, родившийся после его смерти;

3) лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти;

4) один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за детьми умершего, внуками, братьями и сестрами, находившимися на иждивении умершего и не достигшими возраста 14 лет либо хотя и достигшими указанного возраста, но, по заключению медицинских органов, нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе.

Указанные лица имеют право на возмещение вреда в размере той *доли заработка* (дохода) умершего, которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни. При определении размера возмещения в состав доходов умершего включаются получаемые им при жизни пенсия, пожизненное содержание и другие подобные выплаты. *Размер возмещения* устанавливается в отношении каждого из лиц, имеющих право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, и по общему

правилу не подлежит дальнейшему перерасчету, за исключением случаев рождения ребенка после смерти кормильца, назначения или прекращения выплаты возмещения лицам, занятым уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего кормильца.

Возмещение вреда производится, как правило, *ежемесячными платежами*. Срок выплат определяется в зависимости от того, кто является кредитором: несовершеннолетним — до достижения 18 лет; учащимся старше 18 лет — до окончания учебы в учебных учреждениях по очной форме обучения, но не более чем до 23 лет; женщинам старше 55 лет и мужчинам старше 60 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 возраста 14 лет либо изменения состояния здоровья. Если гражданин стал нетрудоспособным (по возрасту или состоянию здоровья) в период осуществления ухода, он сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за этими лицами.

Глава 27

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ НЕОСНОВАТЕЛЬНОГО ОБОГАЩЕНИЯ

§ 1. Понятие и условия возникновения обязательств вследствие неосновательного обогащения

Обязательства вследствие неосновательного обогащения относятся к группе *внедоговорных обязательств* и регулируются главой 60 ГК РФ. В юридической литературе их для краткости называют *кондикционными обязательствами* (от лат. *condictio* — получение).

Целью кондикционных обязательств является изъятие имущества, составляющего обогащение лица без установленных правовых оснований, которое образовалось у него за счет другого субъекта, и возврат такого имущества потерпевшему. Таким образом, данные обязательства направлены на защиту интересов субъекта,

чья права нарушены, и относятся к *охранительным обязательствам*. Вместе с тем изъятие неосновательного обогащения не является мерой ответственности, поскольку не сопровождается для должника дополнительными обременениями или лишениями: он *возвращает* то, что принадлежит или причитается другому лицу. Для возникновения кондикционных обязательств необходимо установить *лишь факт неосновательного обогащения*, т. е. наличие у одного лица имущественной выгоды за счет несения другим лицом убытков как в виде уменьшения имущества (*реального ущерба*), так и неполучения доходов (*упущенной выгоды*). В отличие от возмещения вреда и взыскания убытков, при изъятии неосновательного обогащения не требуется, чтобы такое обогащение явилось следствием противоправного поведения должника, а также наличия его вины в наступлении неблагоприятных последствий в имущественной сфере кредитора. Более того, неосновательное обогащение может образоваться в результате действий самого потерпевшего или третьих лиц либо помимо воли сторон рассматриваемого обязательства (например, в результате действия непреодолимой силы). В соответствии с пунктом 2 ст. 1102 ГК РФ причина неосновательного обогащения не влияет на возникновение кондикционного обязательства и возможность применения правил главы 60 ГК РФ.

Следует подчеркнуть, что обогащение должно быть возвращено или возмещено потерпевшему только в том случае, если оно является *неосновательным*, т. е. получено должником без оснований, установленных законом, иными правовыми актами или сделкой. В некоторых случаях обогащение одного лица за счет другого лица допускается нормативными актами или сделками. Например, если арендатор без согласия арендодателя произвел за счет собственных средств улучшения, не отделимые без вреда для арендованного имущества, то их стоимость в соответствии с пунктом 3 ст. 623 ГК РФ возмещению не подлежит; таким образом, арендодатель получает имущество в улучшенном состоянии и обогащается за счет арендатора. Сущность договора дарения состоит в обогащении одаряемого за счет дарителя в силу согласованного волеизъявления сторон.

Кондикционные обязательства возникают и в тех случаях, когда правовое основание приобретения (сбережения) имущества

впоследствии отпало. Например, гражданин получает имущество наследодателя на основании его завещания, которое впоследствии оспаривается заинтересованными лицами и признается недействительным. На стороне такого гражданина возникает неосновательное обогащение в форме приобретения имущества, которое он должен возратить законным наследникам умершего.

Сторонами кондикционного обязательства являются приобретатель (должник) и потерпевший (кредитор).

На обеих сторонах могут выступать любые субъекты гражданского права.

Содержание данного обязательства составляют обязанность приобретателя возратить потерпевшему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество и право потерпевшего требовать такого возврата. Следовательно, данное обязательство является *односторонне обязывающим*.

Предметом обязательства выступает неосновательно приобретенное или сбереженное имущество. При этом под имуществом в данном случае понимаются не только вещи, но и имущественные права.

Неосновательное обогащение может выступать в двух формах — в приобретении и сбережении имущества. *Приобретение имущества* означает увеличение количества или стоимости имущества у одного лица за счет уменьшения имущества другого лица (например, организация ошибочно дважды перечисляет сумму долга на расчетный счет другого юридического лица; должник, не уведомленный о произведенной уступке права, исполняет обязательство первоначальному кредитору, которому право уже не принадлежит; стоимость имущества увеличивается за счет улучшений, произведенных третьим лицом).

Сбережение имущества выражается в отсутствии имущественных потерь, которые лицо должно было понести, за счет уменьшения имущества потерпевшего или неполучения им доходов (например, по платежному поручению одного лица денежные средства ошибочно списываются с расчетного счета другого лица; одно лицо пользуется имуществом другого лица, сберегая плату за пользование).

Неосновательное приобретение имущества является основанием возникновения кондикционного обязательства лишь

в тех случаях, когда вещи определяются родовыми признаками и смешиваются с иным имуществом приобретателя. Если же вещь является индивидуально-определенной, то она подлежит изъятию собственником или иным законным владельцем на основании виндикационного иска¹ в соответствии с правилами главы 20 ГК РФ.

Возврат вещей, переданных по договору (тех же самых или аналогичных), регулируется правилами, посвященными соответствующему договору. Например, возврат арендованного имущества производится в соответствии со статьей 622 ГК РФ, суммы займа — со статьей 810 ГК РФ.

С принятием ГК РФ обязательства вследствие неосновательного обогащения выполняют роль универсальной меры защиты. Требование о возврате неосновательного обогащения может быть заявлено не только в качестве самостоятельного иска, но и дополнительно к иным требованиям.

Согласно статье 1103 ГК РФ правила главы 60 ГК РФ подлежат применению к требованиям: о возврате исполненного по недействительной сделке; об истребовании имущества собственником из чужого незаконного владения; одной стороны в обязательстве к другой о возврате исполненного в связи с этим обязательством; о возмещении вреда, в том числе причиненного недобросовестным поведением обогатившегося лица. Нормы о неосновательном обогащении применяются к указанным требованиям субсидиарно, лишь постольку, поскольку иное не установлено законом или иными правовыми актами и не вытекает из существа соответствующих отношений. Так, при применении последствий исполненной обеими сторонами недействительной сделки, когда одна из сторон получила по сделке денежные средства, а другая — товары, работы или услуги, суду следует исходить из равного размера взаимных обязательств сторон. Нормы о неосновательном денежном обогащении (ст. 1107 ГК РФ) могут быть применены к отношениям сторон лишь при наличии доказательств, подтверждающих, что полученная одной из сторон денежная сумма явно превышает стоимость переданного другой стороне².

¹ Подробнее о виндикационном иске см. § 5 главы 9.

² См.: Пункт 11 указанного Обзора.

Ответчик также не может ссылаться на нормы, регулирующие неосновательное обогащение, в частности на статью 1109 ГК РФ, в возражение на заявленное требование о возврате исполненного по ничтожной сделке¹.

§ 2. Содержание обязательства вследствие неосновательного обогащения

Содержание кондикционного обязательства, как уже говорилось, составляют обязанность приобретателя возвратить неосновательно приобретенное или сбереженное имущество и право потерпевшего требовать такого возврата. Исходя из содержания норм главы 60 ГК РФ можно сделать вывод, что приобретатель обязан возвратить неосновательное обогащение незамедлительно после того, как он узнал или должен был узнать о его неосновательности. В случае несвоевременного возврата на приобретателя возлагаются дополнительные обязанности. Таким образом, установлена ответственность за ненадлежащее исполнение кондикционного обязательства.

По общему правилу имущество, составляющее неосновательное обогащение, возвращается в натуре. При этом приобретатель отвечает перед потерпевшим за недостачу или ухудшение такого имущества. До того как он узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения, ответственность наступает лишь в случае умысла или грубой неосторожности. После этого момента он отвечает не только при наличии его вины, в том числе в форме простой неосторожности, но и за случайные недостачу или ухудшение неосновательно приобретенного или сбереженного имущества. Такие крайне неблагоприятные для приобретателя последствия установлены исходя из того, что в случае возврата имущества по-

¹ См.: Пункт 27 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 1998 г. № 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами». См. также: Пункт 7 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с применением норм о неосновательном обогащении, прилагаемого к Информационному письму Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 11 января 2000 г. № 49.

терпевшему сразу после того, как стало известно о неосновательности обогащения, имущество бы сохранилось.

Если возврат имущества в натуре невозможен, потерпевшему должна быть возмещена действительная стоимость этого имущества на момент его приобретения. В случае неисполнения данной обязанности немедленно после того, как приобретателю стало известно о неосновательности обогащения, он должен возместить потерпевшему убытки, вызванные последующим изменением стоимости имущества.

В тех случаях, когда потерпевший передал принадлежащее ему право другому лицу путем уступки требования или иным образом на основании несуществующего или недействительного обязательства, он вправе требовать восстановления прежнего положения, в том числе возвращения ему документов, удостоверяющих переданное право.

Неосновательное сбережение во многих случаях возникает в результате пользования чужим имуществом без намерения его приобрести либо чужими услугами, когда имущественная выгода образуется у приобретателя вследствие неполучения потерпевшим платы за пользование его имуществом. Лицо, обогатившееся таким образом, должно возместить потерпевшему сбереженную сумму, размер которой определяется исходя из цены, существовавшей во время, когда закончилось пользование. При этом принимается во внимание цена, существовавшая в том месте, где происходило пользование.

Если приобретатель своевременно не возвращает неосновательно полученное или сбереженное имущество, он 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 средствами¹ в соответствии со статьей 395 ГК РФ с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств. В свою очередь,

¹ О процентах за пользование чужими денежными средствами см. § 3 главы 12.

приобретатель вправе требовать от потерпевшего возмещения затрат на содержание и сохранение имущества, понесенных им с того времени, с которого он обязан возратить доходы с зачетом полученных им выгод. Приобретатель может претендовать на возмещение только необходимых расходов. Причем в случае умышленного удержания имущества, подлежащего возврату, право на возмещение затрат утрачивается.

В статье 1109 ГК РФ специально оговариваются случаи, когда приобретенное имущество *возврату не подлежит*, поскольку оно не признается неосновательным обогащением. Данный перечень является исчерпывающим.

1. Не подлежит возврату имущество, досрочно переданное во исполнение обязательства, если обязательством не предусмотрено иное. По общему правилу должник вправе исполнить обязательство до срока; если обязательство связано с осуществлением предпринимательской деятельности, то оно может быть досрочно исполнено при условии, что это допускается законом, другими правовыми актами или условиями обязательства либо вытекает из обычаев делового оборота или из его существа (ст. 315 ГК РФ). В случае принятия кредитором досрочного исполнения приобретенное имущество не является неосновательным обогащением, поскольку оно соответствует воле сторон и засчитывается в счет исполнения обязательства.

2. Имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности, также не подлежит возврату, поскольку с истечением срока исковой давности субъективное право не прекращается, в случае добровольного осуществления должником этого права получение имущества является основательным.

3. Не подлежат возврату заработная плата и приравненные к ней платежи, пенсии, пособия, стипендии, возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью, алименты и иные денежные суммы, предоставленные гражданину в качестве средства к существованию при отсутствии недобросовестности с его стороны и счетной ошибки.

4. Денежные суммы и иное имущество, предоставленные во исполнение несуществующего обязательства, не рассматриваются в качестве неосновательного обогащения и не подлежат возврату, если приобретатель докажет, что лицо, требующее воз-

врата имущества, знало об отсутствии обязательства либо предоставило имущество в целях благотворительности. Данное правило применяется лишь в тех случаях, когда лицо действовало с намерением одарить другую сторону и с осознанием отсутствия обязательства перед последней. Если имущество передавалось во исполнение недействительной сделки, применяются правила о последствиях недействительности сделок (см. п. 5, 11 Обзора практики).

Глава 28

НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

§ 1. Понятие наследования



Наследование представляет собой переход имущества умершего гражданина (наследодателя) к другим лицам (наследникам) в порядке универсального правопреемства, т. е. в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент (ст. 1110 ГК РФ).

Наследственному праву посвящен раздел 5 ГК РФ, который объединяет пять глав. Кроме того, наследование может регулироваться другими законами, а в случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами.

При регулировании наследственных отношений термин «имущество» используется в самом широком смысле¹, включает в себя не только вещи, но и имущественные права и обязанности. В состав *наследства (наследственной массы)* входят вещи, имущественные права и обязанности (например, права требования, обязанности по обязательству), принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства (ст. 1112 ГК РФ). При этом необходимо иметь в виду, что права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, с его

¹ См. об этом § 1 главы 5.

смертью прекращаются¹. Личные неимущественные права и другие нематериальные блага ввиду их неразрывной связи с личностью их носителя не могут перейти по наследству к другому лицу. Также не входят в состав наследства иные права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается законом.

Наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя солидарно, причем каждый из них отвечает только в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества (ст. 1175 ГК РФ).

Наследование может осуществляться *по закону* или *по завещанию*. **Наследование по закону** имеет место тогда и постольку, когда и поскольку оно не изменено завещанием, а также в иных случаях, установленных законом. Например, гражданин в завещании определил судьбу только части своего имущества; поскольку остальная часть имущества осталась незавещанной, она наследуется на основании закона. Если гражданин составил завещание в отношении всего своего имущества и нарушил право нетрудоспособных или несовершеннолетних наследников на обязательную долю, они наследуют в силу закона, несмотря на то что они не были указаны в завещании.

Наследниками могут быть граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства (ст. 1116 ГК РФ). Гражданин может наследовать имущество с момента рождения, в случае недееспособности или неполной дееспособности наследника от его имени действуют законные представители.

Наследниками *по закону* являются только граждане, находящиеся с наследодателем в различной степени родства, а также в иных отношениях, в порядке очередности, установленной законом. В определенных случаях имущество умершего может в силу закона наследоваться Российской Федерацией.

По завещанию к наследованию могут призываться также указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства, а также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации.

¹ См. об этом § 3 главы 10.

Недостойными наследниками являются граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию, либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства *подтверждены в судебном порядке*. Указанные наследники *не имеют права* наследования как *по закону*, так и *по завещанию*, однако если после утраты ими права наследования наследодатель тем не менее завещал им свое имущество, они вправе его наследовать. Не являются наследниками *по закону* также родители, которые в судебном порядке были лишены родительских прав в отношении умершего и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства.

Недостойными являются также наследники, *отстраненные* от наследования *по закону* на основании решения суда по требованию заинтересованного лица. Основанием для отстранения от наследования является злостное уклонение гражданина от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя (например, родитель уклонялся от содержания своего несовершеннолетнего ребенка, но не был лишен родительских прав, либо совершеннолетний трудоспособный гражданин уклонялся от уплаты алиментов своему нетрудоспособному родителю).

Юридическими фактами, влекущими *открытие наследства*, т. е. возникновение наследственного правоотношения, являются не только смерть гражданина, но и объявление его умершим на основании решения суда (ст. 1113 ГК РФ). *Днем открытия наследства* является день смерти гражданина. При объявлении гражданина умершим днем открытия наследства по общему правилу признается день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим. Если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая (например, во время стихийного бедствия), суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой

гибели, в этом случае днем открытия наследства признается день смерти, указанный в решении суда. Если наследодатель и наследник умирают в один и тот же день (как одновременно, так и в течение суток), то в целях наследственного правопреемства они считаются умершими одновременно и не наследуют друг после друга. К наследованию призываются наследники каждого из них. Например, отец и сын умирают вследствие автомобильной аварии с разницей в несколько часов; несмотря на то что на момент смерти отца сын был еще жив, он не может быть его наследником, по праву представления наследниками будут его потомки. *Место открытия наследства* определяется по последнему месту жительства наследодателя. Если же последнее место жительства наследодателя либо неизвестно, либо расположено за пределами Российской Федерации, однако его имущество находится на территории Российской Федерации, то местом открытия наследства признается место нахождения такого наследственного имущества. Если же имущество расположено в разных местах, то местом открытия наследства является место нахождения недвижимого имущества или наиболее ценной части недвижимого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества — место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости.

§ 2. Наследование по закону

Наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием. Ему посвящена глава 63 ГК РФ.

Круг наследников по закону определяется с учетом следующих отношений с наследодателем: во-первых, кровного родства; во-вторых, усыновления (удочерения); в-третьих, состояния в браке; в-четвертых, иждивения. Они призываются к наследованию в очередности, установленной в основном исходя из *степени родства с наследодателем*, которая определяется в зависимости от числа рождений, отделяющих родственников от рождения наследодателя без учета рождения наследодателя. Очередность означает, что наследники каждой последующей очереди наследуют, если

нет наследников предшествующих очередей: либо они отсутствуют, либо никто из них не имеет права наследовать, либо все они отстранены от наследования, либо в соответствии с завещанием лишены наследства, либо никто из них не принял наследства, либо все они отказались от наследства.

Таким образом, если имеются один или несколько наследников первой очереди, то наследники второй и последующих очередей к наследованию не призываются. При отсутствии наследников первой очереди и наличии наследников второй очереди наследники последующих очередей не вправе претендовать на получение наследства. Доли наследников одной очереди являются равными, за исключением тех, кто наследует по праву представления.

Наследниками *первой очереди* по закону являются дети, супруг и родители наследодателя; *второй* — полнородные (происходящие от одних и тех же отца и матери) и неполнородные (имеющие общего отца или мать) братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери; *третьей* — полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя); *четвертой* — родственники третьей степени родства — прадедушки и прабабушки наследодателя; *пятой* — родственники четвертой степени родства — дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки); *шестой* — родственники пятой степени родства — дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети); *седьмой* — пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Усыновление (удочерение) является основанием, во-первых, для возникновения наследственных отношений между усыновленным и его потомством, с одной стороны, и усыновителем и его родственниками — с другой, которые *приравниваются* к родственникам по происхождению (кровным родственникам); во-вторых, для прекращения права усыновленного и его потомства, а также родителей усыновленного и других его родственников по происхождению

наследовать друг после друга. Исключение составляют случаи, когда в соответствии с СК РФ усыновленный сохраняет по решению суда отношения с одним из родителей или другими родственниками по происхождению (например, ребенок усыновляется супругом его матери): усыновленный и его потомство наследуют по закону после смерти этих родственников, а последние наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства.

Наличие отношений с наследодателем, дающих основание наследовать имущество, должно быть документально подтверждено (например, состояние в браке подтверждается свидетельством о заключении брака; фактические брачные отношения не дают права наследования). При отсутствии необходимых доказательств гражданин может обратиться в суд с заявлением об установлении факта родственных отношений, которое рассматривается в порядке особого производства (гл. 28 ГПК РФ).

Нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, т. е. граждане, которые ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, призываются к наследованию в различном порядке в зависимости от того, находились ли они в родственных отношениях с наследодателем и относятся ли к вышеуказанным наследникам по закону или нет.

Факт нахождения на иждивении, как правило, устанавливается в судебном порядке. Состоящими на иждивении наследодателя признаются нетрудоспособные лица, находившиеся на полном содержании наследодателя или получавшие от него такую помощь, которая была для них основным и постоянным источником средств к существованию. Эпизодическая или малозначительная помощь со стороны наследодателя не является основанием для признания гражданина иждивенцем.

Нетрудоспособные иждивенцы, которые являются наследниками по закону любой из семи очередей, но не входящие в круг наследников очереди, призываемой к наследованию, наследуют по закону *вместе и наравне с наследниками этой очереди* независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет.

Нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, не входящие в круг наследников семи очередей, призываются к наследованию в том случае, если они не менее года до смерти наследодателя не

только находились на его иждивении, но и проживали совместно с ним.

При наличии других наследников по закону они наследуют *вместе и наравне с наследниками* той очереди, которая призывается к наследованию. При отсутствии других наследников по закону они наследуют самостоятельно в качестве наследников *восьмой очереди*.

Внуки наследодателя и их потомки, племянники и племянницы, двоюродные братья и сестры наследодателя являются наследниками *по праву представления* (ст. 1146 ГК РФ). Наследование по праву представления осуществляется в тех случаях, когда наследник по закону умер *до открытия* наследства или *одновременно* с наследодателем, вследствие чего доля наследника переходит к его потомкам и делится между ними поровну. Например, внуки наследуют в случае смерти своего родителя (сына или дочери наследодателя).

Если наследники как по закону, так и по завещанию отсутствуют, либо никто из них не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника, имущество умершего считается *выморочным* (ст. 1151 ГК РФ). По общему правилу, выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации. Если же в состав наследственного имущества входит жилое помещение, то оно переходит в собственность муниципального образования или города федерального значения Москвы или Санкт-Петербурга, на территории которого находится жилое помещение.

§ 3. Наследование по завещанию

Согласно пункту 1 ст. 1118 ГК РФ гражданин может распоряжаться имуществом на случай смерти только путем совершения завещания с соблюдением установленных законом требований. Завещание представляет собой *одностороннюю* сделку, которая может быть совершена только *лично*. Совершение завещания

через представителя не допускается. Поэтому хотя возможность завещать свое имущество входит в содержание правоспособности гражданина (ст. 18 ГК РФ), реализовать ее может только гражданин, обладающий дееспособностью *в полном объеме*. В случае совершения завещания гражданином, обладающим неполной или ограниченной дееспособностью, оно является недействительным.

В завещании может быть оформлена воля только одного гражданина, составление одного завещания двумя или более гражданами (например, супругами) не допускается. В то же время завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний.

В статье 1119 ГК РФ закреплен *принцип свободы завещания*, согласно которому завещатель вправе по своему усмотрению завещать любым лицам любое имущество, в том числе то, которое он может приобрести в будущем, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а также включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами ГК РФ, отменить или изменить совершенное завещание.

Завещатель может совершить завещание в отношении одного или нескольких лиц, как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону. Завещатель может завещать конкретное имущество конкретному лицу либо завещать его нескольким лицам с указанием их долей или без указания долей, в последнем случае доли наследников считаются равными.

Вместе с тем свобода завещания ограничивается *правилами об обязательной доле в наследстве*. Несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя имеют *право на обязательную долю* — независимо от содержания завещания они наследуют не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (ст. 1049 ГК РФ). Право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется в первую очередь из той части наследственного имущества, которая осталась незавещанной, а при ее недостаточности — из части имущества, которая завещана. Гражданин может включить в завещание *специальные*

завещательные распоряжения, к которым относятся подназначение (субституция), завещательный отказ и завещательное возложение.

Завещатель может указать в завещании другого наследника (*подназначить наследника*) на случай, если наследник по завещанию или по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь право наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный. Не исключена возможность субституции и в отношении подназначенного наследника. Завещатель вправе подназначить также отказополучателя.

Завещательный отказ (легат) — это возложение на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнения за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности (ст. 1137–1138 ГК РФ).

Завещательный отказ может быть единственным завещательным распоряжением (в этом случае обязанность исполнить его возлагается на наследников по закону) либо включаться в завещание наряду с другими завещательными распоряжениями.

Предметом завещательного отказа могут быть любые обязанности *имущественного* характера (например, передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства (чаще всего жилого помещения или его части); передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права; приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества; выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей). Право пользования имуществом наследодателя на основании завещательного отказа относится к вещным правам, и при последующем переходе права собственности на такое имущество к другому лицу право пользования сохраняет силу.

В отличие от наследников, к которым одновременно переходят и права, и обязанности наследодателя, отказополучатель

наделяется только правом. Право на получение завещательного отказа действует в течение 3 лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам; в случае смерти отказополучателя, его отказа от права, истечения трехлетнего срока это право прекращается, за исключением случаев, когда ему подназначен другой отказополучатель. Между отказополучателем (кредитором) и наследником, на которого возложен завещательный отказ (должником), возникают обязательственные отношения, к которым правила об обязательствах применяются с учетом специальных норм наследственного права. В частности, наследник-должник обязан исполнить завещательный отказ в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя. Если он имеет право на обязательную долю в наследстве, то его обязанность исполнить отказ ограничивается лишь стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер обязательной доли. При возложении завещательного отказа на нескольких наследников отказ обременяет право каждого из них на наследство соразмерно его доле в наследстве постольку, поскольку завещанием не предусмотрено иное.

Завещательное возложение — это возложение на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанности совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепольной цели (ст. 1139 ГК РФ).

Отличие завещательного возложения от завещательного отказа состоит в том, что наследник совершает определенные действия не в интересах конкретного лица, а для осуществления общепольной цели. Поэтому требовать исполнения завещательного возложения могут заинтересованные лица, исполнитель завещания и любой из наследников, если завещанием не предусмотрено иное. Кроме того, обязанность, возлагаемая на наследника, может быть не только имущественной, но и неимущественной. Если обязанность носит имущественный характер, то ее исполнение осуществляется по правилам, установленным для завещательного отказа.

Завещательный отказ и завещательное возложение обременяют долю наследника, на которого наследодатель возложил соответствующую обязанность, поэтому при переходе доли к дру-

гим наследникам они обязаны исполнить такой отказ или такое возложение, если из завещания или закона не следует иное.

Форма завещания. ГК РФ детально регламентирует форму завещания, ее несоблюдение влечет недействительность завещания. По общему правилу завещание должно быть составлено *в письменной форме и удостоверено нотариусом*. Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом. Оно может быть составлено с использованием технических средств (ЭВМ, пишущей машинки и др.).

Завещание должно быть *собственноручно подписано* завещателем. Если собственноручное подписание невозможно в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности завещателя, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином (рукоприкладчиком) в присутствии нотариуса с указанием причины, по которой завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилии, имени, отчества и места жительства рукоприкладчика.

При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель, в этом случае на завещании ставится подпись свидетеля, указываются его фамилия, имя, отчество и место жительства.

Завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием (*закрытое завещание*). В таких случаях оно должно быть собственноручно написано и подписано завещателем, использование технических средств и подписи рукоприкладчика не допускается; несоблюдение этих требований влечет недействительность закрытого завещания.

Закрытое завещание передается завещателем нотариусу в заклеенном конверте в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе; месте и дате его принятия; фамилии, имени, отчестве и месте жительства каждого свидетеля. Присутствие свидетелей является обязательным, несоблюдение данного требования влечет недействительность завещания.

Конверт с завещанием вскрывается не позднее чем через 15 дней со дня представления нотариусу свидетельства о смерти завещателя в присутствии не менее чем двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. После вскрытия конверта текст завещания сразу же оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса. Наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола.

В статье 1127 ГК РФ определяется перечень завещаний, *приравненных* к нотариально удостоверенным завещаниям (например, завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, удостоверенные капитанами этих судов).

В отношении прав на денежные средства в банках или иных кредитных организациях, которым предоставлено право привлекать во вклады или на другие счета денежные средства граждан, предусмотрен *альтернативный порядок удостоверения* завещательного распоряжения. Оно должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и *удостоверено служащим банка*, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете. Завещатель может распорядиться принадлежащими ему правами на денежные средства в банках в общем порядке посредством нотариально удостоверенного завещания.

Совершение завещания в *простой письменной форме* допускается только при наличии чрезвычайных обстоятельств (ст. 1129 ГК РФ), в силу которых гражданин лишен возможности совершить завещание в требуемой форме и находится в положении, явно угрожающем его жизни (например, во время землетрясения). При этом должны соблюдаться *следующие требования*: из содержания документа должно однозначно следовать, что он представляет собой завещание; он должен быть собственноручно написан и подписан гражданином в присутствии двух свидетелей. Если у гражданина появляется возможность совершить завещание в какой-либо надлежащей форме, то завещание, составленное в простой письменной форме, утрачивает силу по истечении ме-

сяца после прекращения чрезвычайных обстоятельств. В случае смерти гражданина до указанного момента завещание подлежит исполнению только в том случае, если факт совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах будет установлен судом по требованию заинтересованных лиц, заявленному до истечения срока принятия наследства.

Отмена или изменение завещания. Исходя из принципа свободы завещания гражданин вправе *отменить* или *изменить* составленное им завещание в любое время после его совершения (ст. 1130 ГК РФ). При этом не требуется указания причин его отмены или изменения, получения чьего-либо согласия, в том числе лиц, назначенных наследниками в отменяемом или изменяемом завещании. Отмена (изменение) завещания возможна двумя способами. Во-первых, посредством составления нового завещания, которое отменяет прежнее завещание в целом либо изменяет его посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений. В любом случае последующее завещание, даже не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных завещательных распоряжений, отменяет предыдущее завещание в части, противоречащей последующему завещанию. Во-вторых, посредством распоряжения о его отмене, совершенного в форме, установленной для совершения завещания. В отличие от первого способа, данное распоряжение имеет единственную цель — отменить ранее совершенное завещание.

Недействительность завещания. Нарушение требований, предъявляемых к завещанию, влечет *недействительность* завещания в целом или отдельных завещательных распоряжений (ст. 1131 ГК РФ). Недействительность отдельных распоряжений, содержащихся в завещании, не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными.

Не могут служить основанием недействительности завещания опiski и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя. В случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием.

В соответствии с пунктом 2 ст. 1119 ГК РФ завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, изменении или отмене завещания. На нотариуса, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчика, исполнителя завещания, свидетелей, а также рукоприкладчика возлагается обязанность до открытия наследства *сохранять в тайне* сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены (ст. 1123 ГК РФ). В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав.

Исполнение завещания по общему правилу осуществляется наследниками по завещанию. Однако завещатель может поручить исполнение завещания указанному им гражданину — *душеприказчику (исполнителю завещания)*. Душеприказчиком может быть любой дееспособный гражданин, как являющийся, так и не являющийся наследником. Обязанность исполнить завещание может быть возложена на лицо только *с его согласия*, которое может быть выражено различными способами: во-первых, в форме прямого волеизъявления в виде его собственноручной надписи на самом завещании, или в заявлении, приложенном к завещанию, или в заявлении, поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства; во-вторых, в виде конклюдентных действий: если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания. Исполнитель завещания имеет право на возмещение ему за счет наследства необходимых расходов, понесенных в связи с исполнением завещания. Право на получение за счет наследства вознаграждения он имеет, если это прямо предусмотрено завещанием.

§ 4. Приобретение наследства

Для перехода прав и обязанностей наследодателя к наследнику необходимо согласие самого наследника, которое выражается им посредством *принятия наследства* (исключение составляет наследование выморочного имущества). Наследник может отказаться от принятия наследства.

Принятие наследства представляет собой *одностороннюю сделку*, которая должна быть совершена в установленный законом срок. Принятие наследства является юридическим фактом, влекущим возникновение правовых последствий не с момента его совершения, а с обратной силой — с момента открытия наследства. Принятое наследство признается принадлежащим наследнику *со дня открытия наследства* независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации (например, на недвижимое имущество).

При наследовании происходит универсальное правопреемство, поэтому не допускается принятие наследства под условием или с оговорками. Наследник может либо принять наследство, либо отказаться от его принятия, он не может дать согласие на принятие только части наследства или делать иные оговорки. Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось. Однако если наследник призывается к наследованию одновременно по нескольким основаниям (по завещанию и по закону или в порядке наследственной трансмиссии и т. д.), то ему предоставляется право выбора основания наследования: он может принять наследство, причитающееся ему только по одному из этих оснований, либо по нескольким из них, либо по всем основаниям.

Существуют два способа принятия наследства (ст. 1153 ГК РФ). Во-первых, наследство может быть принято путем *подачи заявления* о принятии наследства либо заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство нотариусу (должностному лицу, уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство) по месту открытия наследства. Во-вторых, посредством совершения действий, свидетельствующих о *фактическом принятии* наследства, в частности вступления во владение или в управление наследственным имуществом; принятия мер по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц; осуществления за свой счет расходов на содержание наследственного имущества; оплаты за свой счет

долгов наследодателя или получения от третьих лиц причитающихся наследодателю денежных средств.

Если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, то право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано — к его наследникам по завещанию. Такой переход права на принятие наследства называется *наследственной трансмиссией* (ст. 1156 ГК РФ). Право на принятие наследства, принадлежавшее умершему наследнику, осуществляется его наследниками на общих основаниях, однако если оставшаяся после смерти наследника часть срока, установленного для принятия наследства, составляет менее 3 месяцев, она удлиняется до 3 месяцев.

В отличие от права представления, наследственная трансмиссия имеет место в случае смерти наследника *после* открытия наследства; она возможна при наследовании не только по закону, но и по завещанию; соответственно круг наследников гораздо шире — не только потомки умершего наследника, но и иные его наследники по закону или по завещанию.

Срок принятия наследства. Право на принятие наследства может быть осуществлено в течение шести месяцев со дня открытия наследства, а в случае открытия наследства в день предполагаемой гибели гражданина — со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. Если право наследования возникает у лица вследствие отказа наследника от наследства или отстранения наследника, то шестимесячный срок на принятие наследства исчисляется со дня возникновения у них права наследования. Лица, для которых право наследования возникает только вследствие непринятия наследства другим наследником (например, наследники второй и последующей очередей, наследники по закону при наличии наследников по завещанию), могут принять наследство в течение 3 месяцев со дня окончания срока на принятие наследства наследником.

Статья 1155 ГК РФ предусматривает возможность принятия наследства *по истечении установленного срока* в добровольном и судебном порядке. При наличии согласия в письменной форме всех остальных наследников, принявших наследство, наследство

может быть принято наследником, несмотря на истечение срока, без обращения в суд. Согласие наследников является основанием аннулирования нотариусом ранее выданного свидетельства о праве на наследство и выдачи нового свидетельства.

Если же в соответствии с ранее выданным свидетельством была осуществлена государственная регистрация прав на недвижимое имущество, то постановление нотариуса об аннулировании ранее выданного свидетельства и новое свидетельство являются основанием внесения соответствующих изменений в запись о государственной регистрации.

При отсутствии согласия остальных наследников, принявших наследство, по заявлению наследника пропущенный срок на принятие наследства может быть восстановлен решением суда. Такое решение может быть принято только в том случае, если наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства или пропустил этот срок по другим уважительным причинам, и при условии, что этот наследник обратился в суд в течение 6 месяцев после того, как причины пропуска срока на принятие наследства отпали. Суд признает наследника принявшим наследство, определяет доли всех наследников в наследственном имуществе и при необходимости определяет меры по защите прав нового наследника на получение причитающейся ему доли наследства. Ранее выданные свидетельства о праве на наследство признаются судом недействительными.

Свидетельство о праве на наследство выдается на основании заявления наследника по месту открытия наследства нотариусом или должностным лицом, уполномоченным в соответствии с законом совершать такое нотариальное действие, по истечении 6 месяцев со дня открытия наследства. Оно может быть выдано до истечения указанного срока, если имеются достоверные данные о том, что, кроме лиц, обратившихся за выдачей свидетельства, иных наследников не имеется.

По усмотрению наследников свидетельство может быть выдано всем наследникам вместе или каждому наследнику в отдельности, на все наследственное имущество в целом или на его отдельные части. Возможна выдача дополнительного свидетельства, если впоследствии будет выявлено наследственное имущество, на которое свидетельство не было выдано.

Отказ от наследства представляет собой *одностороннюю сделку*. Он не может быть впоследствии изменен или взят обратно (является бесповоротным). Не допускается отказ от наследства с оговорками или под условием, а также отказ от части причитающегося наследнику наследства. Однако если наследник призывается к наследованию одновременно по нескольким основаниям, он вправе отказаться от наследства, причитающегося ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям.

Отказ от наследства совершается путем подачи *заявления об отказе от наследства* по месту его открытия нотариусу или должностному лицу, уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство. Отказ от наследства должен быть совершен в течение срока, установленного для принятия наследства. Принятие наследства не исключает возможности отказаться от наследства в течение указанного срока, а также по его истечении на основании решения суда о признании наследника отказавшимся от наследства, если принятие наследства осуществлялось фактическими действиями и причины пропуска срока признаны судом уважительными. Если наследник является несовершеннолетним, недееспособным или ограниченно дееспособным гражданином, то отказ от наследства допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

Возможны два варианта отказа от наследства: в пользу других лиц (так называемый *направленный отказ*) или *без указания лиц*, в пользу которых производится отказ от наследственного имущества. Наследник может отказаться от наследства только в пользу лиц, являющихся наследниками по завещанию или наследниками по закону любой очереди (ст. 1158 ГК РФ). Отказ в пользу иных лиц не допускается.

Если наследник откажется от наследства без указания конкретных лиц либо не примет наследство, не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования, то производится *приращение долей* — часть наследства, которая причиталась бы такому отпавшему наследнику, переходит *к наследникам по закону*, призванным к наследованию, пропорционально их наследственным долям (ст. 1163 ГК РФ). Однако если все свое иму-

щество наследодатель завещал назначенным им наследникам, то указанная часть наследства переходит к остальным *наследникам по завещанию* пропорционально их наследственным долям, если только завещанием не предусмотрено иное распределение этой части наследства. Приращение долей происходит при отсутствии подназначения наследника.

Если наследственное имущество переходит к двум или нескольким наследникам по закону или по завещанию, наследственное имущество поступает со дня открытия наследства в *общую долевую собственность* наследников при условии, что в завещании не указано, какое имущество передается каждому из наследников. Впоследствии наследственное имущество может быть разделено по соглашению между наследниками-сособственниками или в судебном порядке с учетом правил о разделе наследства.

Глава 29

АВТОРСКОЕ ПРАВО И СМЕЖНЫЕ ПРАВА

§ 1. Объекты авторского права

Отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (**авторское право**), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного или кабельного вещания (**смежные права**), с 1 января 2008 г. регулируются главой 70 ГК РФ¹.

Согласно статье 1259 ГК РФ *объектами авторского права* являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения. Произведение — это «совокупность идей, мыслей

¹ До 1 января 2008 г. данные отношения регулировались Законом РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах», а также Законом РФ от 23 сентября 1992 г. № 3523-1 «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных».

и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения»¹. К объектам авторского права относятся также программы для электронно-вычислительных машин (ЭВМ), которые охраняются как литературные произведения.

Произведение науки, литературы или искусства признается объектом авторского права, если оно отвечает следующим признакам. Во-первых, является *результатом творческой деятельности человека*, обусловлено реализацией творческих способностей конкретного лица (лиц), поэтому обладает оригинальностью и неповторимостью. При этом не имеет значения степень значимости произведения для развития науки, литературы и искусства. Независимо от того, гениально произведение или посредственно, оно в равной мере подлежит правовой охране. Если же деятельность гражданина не носит творческого характера, аналогичный результат может быть достигнут и другими лицами, то он не является объектом авторского права. Во-вторых, произведение становится объектом авторского права с момента придания ему *объективной формы*. До тех пор пока произведение существует лишь в замыслах автора, не получая внешнего выражения, оно не подлежит правовой охране. Причем не обязательно, чтобы объективная форма произведения была материальной: *письменной* (в виде рукописи, нотной записи и т. д.); *объемно-пространственной* (в виде скульптуры, макета и т. д.); *в виде звуко- или видеозаписи; в виде изображения* (рисунка, картины, эскиза, фотокадра и т. д.). Если произведение было объективировано в устной форме (посредством публичного произнесения, публичного исполнения и т. д.), оно также является объектом авторского права. В таких случаях произведение становится доступным для восприятия третьих лиц, может быть воспроизведено другим субъектом и вследствие этого нуждается в правовой охране.

Необходимо различать *произведение* как совокупность идей, мыслей и образов, которое является благом нематериальным, и *его*

¹ *Серебровский В. И.* Вопросы советского авторского права. — М., 1956. — С. 32.

материальную форму. Это самостоятельные объекты, хотя они зачастую неразрывно связаны между собой (например, картина).

Авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено, и передача права собственности на материальный объект или права владения материальным объектом сама по себе не влечет передачи авторских прав на произведение.

Произведение является объектом авторского права независимо от его *обнародования*. Под обнародованием понимается действие, которое *впервые* делает произведение доступным для *всеобщего сведения* путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или по кабелю либо иным способом. В тех случаях, когда о существовании произведения известно только автору, оно тем не менее является объектом авторского права с момента его создания в объективной форме.

В качестве объекта авторского права может выступать не только произведение в целом, но и его часть (включая его название), которая удовлетворяет рассмотренным выше признакам и может использоваться самостоятельно (например, главы в учебнике).

В соответствии с пунктом 7 ст. 1259 ГК РФ в качестве объекта авторских прав может выступать *персонаж произведения*, если по своему характеру он может быть признан самостоятельным результатом творческого труда (например, Чебурашка).

К объектам авторского права также относятся *производные и составные произведения*. Произведение является *производным* в том случае, если оно представляет собой переработку другого произведения науки, литературы и искусства (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и др.). Хотя, как правило, производное произведение основано на произведении другого автора, тем не менее оно является самостоятельным объектом авторского права, поскольку в результате творческой обработки приобретает новое содержание. Автор производного произведения пользуется авторским правом на созданное им произведение при условии соблюдения им прав автора произведения, подвергшегося переводу, переделке, аранжировке или другой переработке.

К *составным* произведениям относятся различные сборники (энциклопедии, антологии, базы данных). Творческий характер

таких произведений заключается в подборке, систематизации и расположении материалов. Авторское право составителя распространяется только на осуществленные им подбор или расположение материалов, но и на содержание таких материалов. Авторы произведений, включенных в составное произведение, вправе использовать свои произведения независимо от составного произведения, если иное не предусмотрено договором с создателем произведения. Составитель осуществляет свое авторское право при условии соблюдения им прав авторов каждого из произведений, включенных в составное произведение.

Некоторые произведения, являющиеся результатом творческого труда, существующие в объективной форме, тем не менее *не относятся к объектам авторского права*. Официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления (нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы, государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и т. п.) — это, безусловно, результаты интеллектуальной деятельности конкретных физических лиц. Однако создатели указанных объектов не наделяются авторскими правами исходя из необходимости их использования в публичных интересах. Кроме того, не являются объектами авторского права произведения народного творчества (фольклор) в силу неопределенности личности автора, а также сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и т. п.).

Авторское право не распространяется также на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования.

§ 2. Субъекты авторского права

К **субъектам авторского права** относятся авторы произведений, их наследники, иные правопреемники, а также организации по управлению авторскими и смежными правами на коллективной основе.

Автором произведения является гражданин, творческим трудом которого создано произведение. Автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, если не доказано иное (*презумпция авторства*). При возникновении спора по поводу авторства проводится автороведческая экспертиза.

Способность иметь права автора произведений науки, литературы и искусства возникает с *момента рождения* и не связывается с наличием у лица дееспособности. Однако для осуществления прав автора необходимо обладать определенным объемом дееспособности, поэтому от имени малолетних и недееспособных действуют их законные представители. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет осуществляют права автора самостоятельно (п. 2 ст. 26 ГК РФ). Таким образом, автором произведения может быть любой гражданин независимо от его возраста, дееспособности, гражданства. Вместе с тем при определении действия авторского права в пространстве и по кругу лиц учитывается гражданство автора. Если произведение обнародовано на территории Российской Федерации или не обнародовано, но находится в какой-либо объективной форме на ее территории, то авторские права на него охраняются независимо от гражданства авторов (их правопреемников). Если произведение обнародовано за пределами территории Российской Федерации или не обнародовано, но находится в какой-либо объективной форме за пределами ее территории, признание авторских прав зависит от гражданства автора (правопреемника). За гражданами России авторские права признаются в любом случае, за гражданами других государств — в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Произведение может быть создано совместным творческим трудом двух или более лиц, которые являются *соавторами*. Авторское право на коллективное произведение принадлежит им совместно независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое (*нераздельное соавторство*) или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение (*раздельное соавторство*). При раздельном соавторстве каждый из соавторов вправе использовать созданную им часть произведения, имеющую самостоятельное значение, по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между ними. В любом случае

право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно. При нераздельном соавторстве (когда произведение соавторов образует одно неразрывное целое) ни один из соавторов не вправе без достаточных к тому оснований запретить использование произведения.

Субъектами авторского права являются также *правопреемники*. После смерти автора принадлежащее ему исключительное право, которое в соответствии со ст. 1226 ГК РФ является имущественным правом, переходит в порядке универсального правопреемства к наследникам. Кроме того, переход исключительных прав авторов возможен в порядке сингулярного правопреемства на основании договора.

Исключительное право правопреемников носит срочный характер, оно прекращается по истечении 70 лет после смерти автора. Исключительное право, принадлежащее правопреемнику, может перейти к другому лицу вследствие обращения на него взыскания, а также в результате реорганизации юридического лица.

Объем прав наследников и иных правопреемников различен. Например, право следования не может быть отчуждено другому лицу, однако переходит к наследникам на срок действия исключительного права на произведение.

Правопреемники являются субъектами производного авторского права. Их права производны от прав автора и должны осуществляться в соответствии с волей автора. Например, лицо, обладающее исключительным правом на произведение, после смерти автора может обнародовать произведение при условии, что это не противоречит воле автора произведения, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и т. п.) — п. 3 ст. 1268 ГК РФ

Организации по управлению авторскими и смежными правами на коллективной основе создаются обладателями авторских и смежных прав в целях обеспечения их исключительных прав в случаях, когда их осуществление в индивидуальном порядке затруднено (получение вознаграждения за публичное исполнение произведения, заключение лицензионных договоров и т. п.). Они осуществляют управление правами на основании *договоров о передаче полномочий по управлению правами*, заключенных с правообладателями в письменной форме. Организации, получившие го-

сударственную аккредитацию¹ (аккредитованные организации), вправе осуществлять управление правами и для тех правообладателей, с которыми соответствующие договоры не заключены, при этом правообладатель может в любой момент отказаться от управления его правами такой организацией.

Организации по управлению правами на коллективной основе осуществляют следующие полномочия:

1) заключают с пользователями лицензионные договоры о предоставлении прав, переданных им в управление правообладателями, на условиях простой (неисключительной) лицензии, а в случаях, когда объекты авторских и смежных прав могут быть использованы без согласия правообладателя, но с выплатой ему вознаграждения, заключают с пользователями договоры о выплате вознаграждения и собирают с пользователей вознаграждение за использование этих объектов;

2) выплачивают вознаграждение правообладателям и представляют им отчеты, содержащие сведения об использовании их прав;

3) осуществляют защиту прав, переданных им в управление на коллективной основе, заявляя соответствующие иски, требования в суд, а также совершая иные необходимые для этого юридические действия.

§ 3. Права авторов произведений науки, литературы и искусства

Юридическим фактом, влекущим возникновение авторских прав на произведение науки, литературы и искусства, является его создание. Для этого не требуется регистрация произведения, иное специальное его оформление или соблюдение каких-либо формальностей.

В соответствии со статьей 1262 ГК РФ правообладатель в течение срока действия исключительного права на программу для ЭВМ или на базу данных может по своему желанию зарегистрировать

¹ См.: Положение о государственной аккредитации организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами, утв. Постановлением Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. № 992.

такую программу или такую базу данных в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам¹. Такая регистрация носит добровольный характер и в случае нарушения исключительных прав автора служит доказательством права авторства на данную программу для ЭВМ или базу данных.

Автор произведения литературы, науки и искусства обладает интеллектуальными правами (ст. 1226 ГК РФ) — личными неимущественными правами, исключительным правом и иными правами (право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства, право на отзыв, право на вознаграждение за использование служебного произведения).

Личные неимущественные права являются абсолютными правами, принадлежат автору независимо от исключительного права и сохраняются за ним в случае отчуждения исключительного права другому лицу.

К личным неимущественным правам относятся:

1) *право авторства*, под которым понимается право признаваться автором произведения;

2) *право на имя* — право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, т. е. анонимно. При опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом представителем автора, уполномоченным защищать права автора и обеспечивать их осуществление, считается издатель, имя или наименование которого обозначено на произведении;

3) *право на неприкосновенность произведения*. Его содержание состоит в установлении запрета на внесение в произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями. Такие изменения произведения возможны *только с согласия автора*. При использовании произведения после смерти автора лицо, обладающее исключительным правом на произведение, может разрешить внесение в него изменений, сокращений или дополнений при условии, что этим не искажается замысел автора, не нарушается целостность восприятия произведения и это не противоречит

¹ Далее — Роспатент.

воле автора, определенно выраженной им в завещании, письмах, дневниках или иной письменной форме. Если извращение, искажение или иное изменение произведения порочат честь, достоинство или деловую репутацию автора, то это является основанием для предъявления автором, а после его смерти — заинтересованным лицом требования о защите его чести, достоинства или деловой репутации.

4) *право на обнародование* (ст. 1268 ГК РФ) — право обнародовать или разрешать обнародовать произведение любым способом (путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или по кабелю и т. п.). Указанные действия признаются обнародованием, если в результате их совершения произведение *впервые* становится *доступным для всеобщего сведения*. При этом опубликованием (выпуском в свет) является выпуск в обращение экземпляров произведения, представляющих собой копию произведения в любой материальной форме, в количестве, достаточном для удовлетворения разумных потребностей публики исходя из характера произведения. Передача произведения для использования другому лицу на основании договора считается согласием на обнародование переданного произведения.

5) автору принадлежит также *право на отзыв произведения* (ст. 1269 ГК РФ). Автор может в любое время отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения, однако он должен возместить пользователю убытки, причиненные таким отказом. Если произведение уже было обнародовано, автор обязан публично оповестить о его отзыве. При этом он вправе изъять за свой счет из обращения ранее изготовленные экземпляры произведения. Данные правила не распространяются на программы для ЭВМ, служебные произведения и произведения, вошедшие в сложный объект.

Право авторства, право на имя и право на неприкосновенность произведения являются неотчуждаемыми (не могут быть переданы другому лицу и не переходят по наследству). Поскольку сами нематериальные блага охраняются бессрочно, в том числе по истечении срока действия исключительных прав, автор вправе в завещании указать лицо, на которое он возлагает охрану авторства, имени автора и неприкосновенности произведения после своей смерти. При отсутствии со стороны автора такого волеизъявления

либо в случае отказа указанного лица от исполнения воли автора или его смерти охрана авторства, имени автора и неприкосновенности произведения осуществляется наследниками автора, их правопреемниками и другими заинтересованными лицами.

Исключительное право. Согласно п. 1 ст. 1270 ГК РФ автору в отношении его произведения принадлежит исключительное право использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом. Он может распоряжаться исключительным правом на произведение путем его отчуждения или предоставления права использования произведения. Особенностью исключительного права автора является то, что, несмотря на имущественный характер, на него не может быть обращено взыскание. Однако права требования автора к другим лицам по договорам об отчуждении исключительного права на произведение и по лицензионным договорам, а также доходы, полученные от использования произведения, могут быть объектом взыскания по долгам автора.

Обладатель исключительного права для оповещения о своем праве может использовать *знак охраны авторского права* (ст. 1271 ГК РФ), который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из трех элементов: латинской буквы «С» в окружности; имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав; года первого опубликования произведения (например, © Чаусская О. А., 2009).

В пункте 2 ст. 1270 ГК РФ приводится примерный перечень возможностей автора или иного обладателя исключительного права по использованию произведения.

1. *Право на воспроизведение* означает возможность изготовления одного или более экземпляров произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- и видеозаписи, изготовления в трех измерениях одного или более экземпляров двухмерного произведения и в двух измерениях — одного или более экземпляров трехмерного произведения; запись произведения в память ЭВМ также является воспроизведением. Именно возможность воспроизведения результатов интеллектуальной деятельности третьими лицами вызвала необходимость правовой защиты интересов авторов. Воспроизведение возможно в отношении как обнародованного, так и необнародованного произведения.

Частным случаем воспроизведения выступает *опубликование*, которое представляет собой также один из способов обнародования произведения. В отличие от обнародования, которое возможно единожды, произведение может быть опубликовано неоднократно.

Право автора произведения изобразительного искусства на воспроизведение обеспечивается установлением *права доступа* (ст. 1292 ГК РФ). В случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства (картины, скульптуры и т. п.) автор может требовать от собственника предоставления ему доступа к оригиналу произведения с целью его воспроизведения (изготовления копии). При этом от собственника произведения нельзя требовать доставки произведения автору.

2. Право на воспроизведение является предпосылкой следующего права автора — *права на распространение*, которое предполагает распространение экземпляров произведения путем продажи или иного отчуждения его оригинала или экземпляров.

Если же оригинал или экземпляры правомерно опубликованного произведения введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации посредством их продажи или иного отчуждения, дальнейшее их распространение осуществляется без согласия правообладателя и по общему правилу без выплаты ему вознаграждения (ст. 1272 ГК РФ). Исключение установлено в отношении произведений изобразительного искусства.

3. В соответствии с ГК РФ право на распространение не включает в себя *прокат оригинала или экземпляра произведения*, который представляет собой самостоятельное правомочие обладателя исключительного права.

4. *Право на импорт* означает возможность ввоза экземпляров произведения, изготовленных на территории другого государства, в целях распространения. Если такие экземпляры ввозятся третьими лицами не в целях распространения (например, для личного использования), то такие действия не будут нарушением исключительного права.

5. *Право на публичный показ* распространяется на произведения изобразительного искусства, аудиовизуальные и т. п. произведения. Под показом понимается любая демонстрация оригинала

или экземпляра произведения непосредственно или на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств, а также демонстрация отдельных кадров аудиовизуального произведения без соблюдения их последовательности.

6. *Правом на публичное исполнение* автор обладает в отношении музыкальных, драматических, хореографических, сценарных произведений, пантомим и тому подобных произведений. Под исполнением понимается представление произведений в живом исполнении (посредством игры, декламации, пения, танца) или с помощью технических средств (радио, телевидения и иных технических средств), а также показ аудиовизуального произведения (с сопровождением или без сопровождения звуком).

Показ или исполнение являются *публичными*, если они производятся в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается произведение в месте его представления или показа либо в другом месте одновременно с демонстрацией, представлением или показом произведения (например, на выставке).

7. *Право на сообщение в эфир* предполагает сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению (за исключением сообщения по кабелю). При этом не имеет значения, было ли его фактическое восприятие публикой.

8. *Право на сообщение по кабелю* это право сообщать произведение для всеобщего сведения по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств. Данное право отличается от предыдущего тем, что произведение доводится до сведения лиц, которые подсоединены к соответствующему кабелю, посредством которого осуществляется сообщение.

9. *Право на доведение до всеобщего сведения* предоставляет возможность сообщать произведение таким образом, при котором любое лицо может иметь доступ к нему из любого места и в любое время по собственному выбору (например, размещение в сети Интернет).

10. *Право на перевод или другую переработку* произведения, т. е. создание производного произведения (обработки, экраниза-

ции, аранжировки, инсценировки и тому подобного). Если автор разрешает осуществить перевод или иную переработку другому лицу, то оно приобретает самостоятельное авторское право на результат своей деятельности, который относится к производным произведениям.

Перечисленные права авторов являются *общими* для всех произведений науки, литературы и искусства. Кроме того, в отношении отдельных объектов предусматриваются *специальные* правомочия авторов.

Исключительные права автора на использование дизайнерского, архитектурного, градостроительного и садово-паркового проектов включают также *практическую реализацию таких проектов*. Автор принятого архитектурного проекта вправе требовать от заказчика предоставления права на участие в реализации своего проекта при разработке документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, если иное не предусмотрено в договоре.

Автор произведения изобразительного искусства обладает *правом следования*, т. е. правом на получение вознаграждения в случае публичной перепродажи оригинала произведения, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, в виде процентных отчислений от цены перепродажи¹ (ст. 1293 ГК РФ). Максимальная ставка установлена в размере 5% от перепродажной цены (при цене перепродажи до 100 тыс. руб. включительно).

Если произведение создано в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя (*служебное произведение*), то автор по общему правилу приобретает лишь личные неимущественные права. Исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если в трудовом или ином договоре между ними не предусмотрено иное. В случае использования произведения работодателем или иным лицом работник имеет *право на вознаграждение* (ст. 1295 ГК РФ).

¹ См.: Постановление Правительства РФ от 19 апреля 2008 г. № 285 «Об утверждении Правил выплаты автору вознаграждения при публичной перепродаже оригиналов произведений изобразительного искусства, авторских рукописей (автографов) литературных и музыкальных произведений».

Если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, не начнет использование этого произведения, не передаст исключительное право на него другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, исключительное право на служебное произведение принадлежит автору.

Использование произведения другими лицами допускается только *с согласия автора* (иного правообладателя) и *с выплатой ему вознаграждения*, размер и порядок исчисления которого определяются в договоре.

Вместе с тем установлены случаи, когда допускается использование произведения без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения либо без согласия автора, но с выплатой ему вознаграждения. Такое использование представляет собой ограничение прав автора и допускается только в том случае, если оно не наносит неоправданного ущерба нормальному использованию произведения и не ущемляет необоснованным образом законные интересы автора. *Без согласия автора и без выплаты ему авторского вознаграждения* допускается:

1) воспроизведение правомерно обнародованного произведения *исключительно в личных целях*, за исключением воспроизведения баз данных или существенных частей из них; программ для ЭВМ; произведений архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений; репродуцирования книг (полностью) и нотных текстов (ст. 1273 ГК РФ);

2) предоставление во *временное безвозмездное пользование* библиотеками экземпляров произведений, введенных в гражданский оборот законным путем. При этом экземпляры произведений, выраженных в цифровой форме, могут предоставляться во временное безвозмездное пользование только в помещениях библиотек при условии исключения возможности создания копий этих произведений в цифровой форме (п. 2 ст. 1274 ГК РФ);

3) *с обязательным указанием имени автора*, произведение которого используется, и *источника заимствования*, цитирование в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати; воспроизведение произведения

без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими специальными способами для слепых, кроме произведений, специально созданных для таких способов воспроизведения; и др. (п. 1 ст. 1274 ГК РФ).

4) с *обязательным указанием имени автора*, произведение которого используется, и источника заимствования, репродуцирование¹ в *единичном экземпляре* без извлечения прибыли библиотеками и архивами для восстановления, замены утраченных или испорченных экземпляров, предоставления экземпляров произведения другим библиотекам, утратившим по каким-либо причинам произведения из своих фондов; отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опубликованных в сборниках, газетах и других периодических изданиях, или коротких отрывков из правомерно опубликованных письменных произведений: библиотеками и архивами по запросам физических лиц в учебных и исследовательских целях или образовательными учреждениями для аудиторных занятий (ст. 1275 ГК РФ);

5) передача в эфир или сообщение для всеобщего сведения по кабелю произведений архитектуры, фотографии, изобразительного искусства, которые постоянно расположены в месте, открытом для свободного посещения, *за исключением* случаев, когда изображение произведения является *основным объектом* такого использования или когда изображение произведения используется *для коммерческих целей* (ст. 1276 ГК РФ);

6) публичное исполнение музыкальных произведений во время официальных и религиозных церемоний, а также похорон в объеме, оправданном характером таких церемоний (ст. 1277 ГК РФ);

7) воспроизведение произведений для судебного производства в объеме, оправданном этой целью (ст. 1278 ГК РФ);

8) воспроизведение в иных случаях, предусмотренных законом.

¹ Под *репродуцированием* понимается факсимильное воспроизведение произведения с помощью любых технических средств, осуществляемое не в целях издания; не включает в себя воспроизведение или хранение копий произведения в электронной (включая цифровую), оптической или иной машиночитаемой форме.

Срок действия исключительного права на произведение. Исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора¹.

Исключительное право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти.

В тех случаях, когда личность автора неизвестна (произведение обнародовано под псевдонимом или без указания имени), авторское право действует в течение 70 лет после даты его правомерного обнародования. Если в течение указанного срока автор раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, то применяется общий срок действия авторского права.

Авторское право на произведение, впервые выпущенное в свет после смерти автора, действует в течение 70 лет после его выпуска. Исчисление указанных сроков начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока.

Кроме того, установлены льготные правила исчисления сроков действия авторского права: если автор был репрессирован и реабилитирован посмертно, то срок охраны прав начинает действовать с 1 января года, следующего за годом реабилитации; если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, то срок охраны авторских прав увеличивается на 4 года.

По истечении срока действия авторского права произведения переходят в *общественное достояние* и могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения, однако при этом должны соблюдаться право авторства, право на имя и право на неприкосновенность произведения.

¹ До 28 июля 2004 г. срок действия авторского права составлял 50 лет. Согласно п. 3 ст. 2 Федерального закона от 20 июля 2004 г. № 72-ФЗ «О внесении изменений в Закон Российской Федерации “Об авторском праве и смежных правах”» если на день вступления в силу данного закона (28 июля 2004 г.) 50-летний срок действия авторского права не истек, то применяется 70-летний срок (т. е. срок действия этого права увеличивается и составляет 70 лет).

Исключительное право на произведение прекращается досрочно и произведение переходит в общественное достояние, если имущество умершего правообладателя наследуется Российской Федерацией как выморочное¹.

§ 4. Распоряжение исключительным правом на произведение

Автор произведения или иной правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на произведение любым способом, не противоречащим закону и существу такого исключительного права.

1. Правообладатель может передать исключительное право другому лицу, заключив договор об отчуждении исключительного права. *Договор об отчуждении исключительного права на произведение* это соглашение, в силу которого автор или иной правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права (ст. 1285 ГК РФ).

Данный договор может быть как консенсуальным, так и реальным. По общему правилу, он является возмездным (приобретатель обязуется уплатить правообладателю вознаграждение) и взаимным. Однако стороны могут договориться о передаче исключительного права без выплаты вознаграждения, в этом случае договор будет безвозмездным и одностороннеобязывающим. Для возмездного договора размер вознаграждения является существенным условием. Если приобретатель обязан выплатить правообладателю вознаграждение, но сторонами не определен его размер, то договор считается незаключенным. Договор должен совершаться *в письменной форме*, несоблюдение которой влечет его недействительность (ст. 1234 ГК РФ).

Правообладатель после передачи исключительного права другому лицу не вправе использовать произведение без согласия приобретателя. Если по заявлению правообладателя программа для ЭВМ или база данных была зарегистрирована в Роспатенте, то

¹ О выморочном имуществе см. § 2 гл. 28.

договор об отчуждении исключительного права на данный объект также подлежит регистрации в Роспатенте¹.

2. Правообладатель может предоставить другому лицу *право использования произведения* в соответствии с лицензионным договором, не отчуждая исключительного права. *Лицензионный договор* это соглашение, в силу которого одна сторона — автор или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах (ст. 1286 ГК РФ). Заключение лицензионного договора не влечет за собой переход исключительного права к лицензиату.

Данный договор может быть как консенсуальным, так и реальным. По общему правилу, он является возмездным и взаимным, в этом случае размер вознаграждения признается существенным условием, которое стороны должны обязательно согласовать. Если в договоре предусмотрено, что вознаграждение не выплачивается, он является безвозмездным и односторонним.

В отличие от договора об отчуждении исключительного права, обладателем исключительного права остается лицензиар, а лицензиат *в течение определенного срока* может использовать произведение *только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором* (например, публиковать литературное произведение). Договор об отчуждении исключительного права можно сравнить с договором купли-продажи или дарения, а лицензионный договор — с договором аренды или безвозмездного пользования.

Согласно п. 3 ст. 1233 ГК РФ договор, в котором прямо не указано, что исключительное право передается в полном объеме, *считается лицензионным договором*. Исключением является случай, когда произведение специально создавалось автором для

¹ См.: Правила государственной регистрации договоров о распоряжении исключительным правом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для ЭВМ, базу данных и перехода без договора исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, зарегистрированные топологию интегральной микросхемы, программу для ЭВМ, базу данных, утв. Постановлением Правительства РФ от 24 декабря 2008 г. № 1020.

включения в сложный объект. Договор, по которому лицо, организовавшее создание сложного объекта (например, кинофильма), приобретает право использования результата интеллектуальной деятельности (например, музыки, специально написанной композитором для кинофильма), *считается договором об отчуждении исключительного права*.

Лицензионный договор должен быть заключен в *письменной форме*. В устной форме может заключаться договор о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании. При продаже экземпляров программы для ЭВМ или базы данных и предоставлении массовым пользователям доступа к ним предусмотрен особый порядок заключения договора: посредством присоединения каждого пользователя к условиям договора, которые изложены на приобретаемом экземпляре таких программы или базы данных либо на упаковке этого экземпляра. Начало использования программы или базы данных в соответствии с изложенными условиями означает согласие пользователя на заключение договора.

В лицензионном договоре должны быть определены *произведение*, право использования которого предоставляется по договору, а также *способы использования произведения* (конкретные правомочия, входящие в содержание исключительного права, передаваемые по данному договору). Право использования произведения, прямо не указанное в лицензионном договоре, *не считается предоставленным лицензиату*. Использование произведения способом, не предусмотренным лицензионным договором, либо по прекращении действия такого договора, либо иным образом за пределами прав, предоставленных лицензиату по договору, является неправомерным и влечет ответственность лицензиата за нарушение исключительного права лицензиара (например, лицензионным договором лицензиату предоставлены права на воспроизведение и распространение литературного произведения; поскольку в договоре не предусмотрено право на доведение произведения до всеобщего сведения, размещение его в интернете будет неправомерным).

В возмездном лицензионном договоре должен быть согласован размер вознаграждения за использование произведения или порядок исчисления такого вознаграждения. Вознаграждение

может выплачиваться в форме фиксированных разовых или периодических платежей, процентных отчислений от дохода (выручки) либо в иной форме. В целях защиты интересов авторов Правительство РФ вправе устанавливать минимальные ставки авторского вознаграждения за отдельные виды использования произведений.

В лицензионном договоре также определяются *срок и территория*, на которые передается право использования произведения, при этом срок лицензионного договора не может превышать срок действия исключительного права. При отсутствии в договоре условия о территории, лицензиат может осуществлять использование произведения на всей территории Российской Федерации; при отсутствии условия о сроке договор считается заключенным на 5 лет.

Лицензионный договор может быть заключен, во-первых, *с сохранением* за лицензиаром *права выдачи лицензий* другим лицам (простая (неисключительная) *лицензия*); во-вторых, *без сохранения* за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (*исключительная лицензия*). Лицензия *предполагается простой (неисключительной)*, если договором не предусмотрено иное. Причем стороны могут в отношении одного способа использования произведения предусмотреть сохранение права выдачи лицензий другим лицам, а в отношении другого способа — исключить возможность аналогичного использования произведения другими лицами (ст. 1236 ГК РФ).

Предоставление лицензии не лишает лицензиара возможности отчуждения исключительного права. В случае перехода исключительного права к новому правообладателю (в порядке универсального или сингулярного правопреемства) лицензионный договор сохраняет силу, новый правообладатель занимает место лицензиара, он не вправе требовать изменения или расторжения договора иначе, чем по основаниям, предусмотренным законом или договором.

Особой разновидностью является *издательский лицензионный договор* — договор, заключенный автором или иным правообладателем с издателем, т. е. с лицом, на которое в соответствии с договором возлагается обязанность издать произведение. Лицензиат обязан начать использование произведения не позднее срока,

установленного в договоре, а при его отсутствии — в срок, обычный для данного вида произведений и способа их использования. При неисполнении издателем этой обязанности лицензиар вправе расторгнуть договор и потребовать выплаты согласованного вознаграждения в полном размере (ст. 1287 ГК РФ).

3. Отчуждение исключительного права или предоставление права использования произведения может быть осуществлено на основании договора авторского заказа. Отличие данного договора от ранее рассмотренных состоит в том, что автор распоряжается исключительным правом на произведение, которое будет создано в будущем по заказу другой стороны. Цель данного договора — создание автором произведения, отвечающего требованиям, предъявляемым заказчиком.

Договор авторского заказа это соглашение, в силу которого одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме (ст. 1288 ГК РФ). Это консенсуальный договор, который может быть возмездным или безвозмездным (договор предполагается возмездным, если в нем не установлено иное). Он всегда носит срочный характер, причем срок признается существенным условием. Если договор не предусматривает и не позволяет определить срок его исполнения, он не считается заключенным.

Основной обязанностью автора по договору авторского заказа является создание произведения, предусмотренного договором, и передача его заказчику в установленный срок. При наличии уважительных причин пропуска срока автор может потребовать предоставления ему для завершения создания произведения дополнительного льготного срока. Продолжительность льготного срока составляет одну четвертую часть первоначального срока, установленного для исполнения договора. Однако если договор заключен с условием его исполнения к строго определенному сроку (из его условий явно вытекает, что при нарушении срока исполнения заказчик утрачивает интерес к договору), то при наличии просрочки со стороны автора заказчик вправе отказаться от договора авторского заказа непосредственно по окончании предусмотренного договором срока его исполнения (например,

предметом договора является создание сценария проведения в назначенный день какого-либо торжества). В остальных случаях заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от договора авторского заказа только по истечении дополнительного льготного срока.

Созданное произведение науки, литературы или искусства передается, как правило, на материальном носителе (например, рукопись, картина, статуя), на который заказчик приобретает право собственности, если соглашением не предусмотрена передача его во временное пользование заказчика.

На произведение как систему идей, мыслей и образов заказчику может быть передано исключительное право (в этом случае к договору применяются правила о договоре об отчуждении исключительного права) или право использования на условиях исключительной или простой лицензии (применяются правила о лицензионном договоре).

Ответственность автора за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора авторского заказа ограничивается суммой реального ущерба, заказчик не вправе требовать возмещения упущенной выгоды.

§ 5. Понятие смежных прав

Смежные права получили такое название потому, что они осуществляются с соблюдением прав авторов и иных обладателей исключительного права на исполняемые, записываемые, передаваемые, публикуемые произведения (например, при исполнении песни певец должен соблюдать права авторов текста и музыки). В то же время смежные права признаются и действуют *независимо от наличия и действия авторских прав* на исполняемое произведение. Например, хотя литературное произведение (пьеса) перешло в общественное достояние, актеры и режиссер-постановщик приобретают смежные права на ее исполнение.

К **объектам смежных прав** относятся (ст. 1304 ГК РФ):

1) результаты исполнительской деятельности (исполнения) — исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, поста-

новки режиссеров-постановщиков спектаклей, если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств;

2) фонограммы — любые исключительно *звуковые записи* исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение;

3) сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания, созданных как самой этой организацией, так и по ее заказу за счет ее средств другой организацией;

4) базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов;

5) произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений.

Смежные права, как и авторские права, возникают с момента создания соответствующего объекта и не требуют соблюдения каких-либо формальностей. К смежным правам относится прежде всего исключительное право, которое носит срочный характер. По истечении срока его действия соответствующий объект смежных прав переходит в общественное достояние и может свободно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения при условии указания имени автора (исполнителя) и обеспечения неприкосновенности произведения (исполнения).

В отношении отдельных объектов в случаях, прямо предусмотренных ГК РФ, носители смежных прав наделяются также личными неимущественными правами.

Субъектами смежных прав являются:

1) *Исполнитель (автор исполнения)* — гражданин, творческим трудом которого создано исполнение. К исполнителям относятся, *во-первых*, артист-исполнитель (актер, певец, музыкант, танцор или другое лицо, которое играет роль, читает, декламирует, поет, играет на музыкальном инструменте или иным образом участвует в исполнении произведения литературы, искусства или народного творчества, в том числе эстрадного, циркового или кукольного

номера; *во-вторых*, режиссер-постановщик спектакля (лицо, осуществившее постановку театрального, циркового, кукольного, эстрадного или иного театрально-зрелищного представления); *в-третьих*, дирижер (ст. 1313 ГК РФ).

Исполнителю принадлежит не только исключительное право на исполнение, но и личные неимущественные права (право авторства, право на имя, право на неприкосновенность исполнения). Авторство, имя исполнителя и неприкосновенность исполнения охраняются бессрочно в порядке, аналогичном порядку охраны интересов автора произведения (ст. 1316 ГК РФ).

Срок действия исключительного права на исполнение — в течение всей жизни исполнителя, но не менее 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором осуществлены исполнение, либо запись исполнения, либо сообщение исполнения в эфир или по кабелю¹.

2) *Изготовитель фонограммы* — лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую запись звуков исполнения или других звуков либо отображений этих звуков. Лицо, имя или наименование которого указано на экземпляре фонограммы и (или) его упаковке, признается изготовителем фонограммы, пока не доказано иное (ст. 1322 ГК РФ).

Помимо исключительного права изготовителю фонограммы принадлежат также право на указание своего имени или наименования на экземплярах фонограммы и (или) их упаковке; право на защиту фонограммы от искажения при ее использовании; право на обнародование фонограммы. Права изготовителя фонограммы должны осуществляться с соблюдением прав не только авторов произведений, но и исполнителей. В отличие от имени автора произведения или исполнителя и неприкосновенности

¹ В отличие от срока действия исключительного права на произведение, 50-летний срок исчисляется не с момента смерти исполнителя. Смерть исполнителя по общему правилу влечет прекращение исключительного права, однако если к этому моменту исключительное право существовало менее 50 лет, то оно прекращается по истечении 50 лет своего действия. Если исполнитель работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, то срок действия исключительного права продлевается на четыре года. Если же исполнитель был репрессирован и посмертно реабилитирован, то срок действия исключительного права считается продленным, и 50 лет исчисляются с 1 января года, следующего за годом реабилитации исполнителя.

произведения или исполнения, которые охраняются бессрочно, право изготовителя на указание своего имени (наименования) и право на защиту фонограммы от искажения действуют и охраняются в течение всей жизни гражданина либо до прекращения юридического лица, являющегося изготовителем фонограммы (ст. 1323 ГК РФ).

Исключительное право на фонограмму действует в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором была осуществлена запись. Если фонограмма была обнародована в пределах 50 лет после осуществления записи, то 50-летний срок действия исключительного права исчисляется с 1 января года, следующего за годом, в котором фонограмма была обнародована.

3) *Организация эфирного или кабельного вещания* — юридическое лицо, осуществляющее сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (радиостанции, телевизионные компании) (ст. 1329 ГК РФ).

Организация эфирного или кабельного вещания обладает только исключительным правом на сообщение радио- или телепередачи. Срок его действия — 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором имело место сообщение радио- или телепередачи в эфир или по кабелю.

4) *Изготовитель базы данных* — лицо, организовавшее создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов. Гражданин или юридическое лицо, имя или наименование которых указано на экземпляре базы данных и (или) его упаковке, признается изготовителем базы, если не доказано иное (ст. 1333 ГК РФ).

Изготовителю базы данных принадлежит исключительное право, а также право на указание своего имени или наименования на экземплярах базы данных и (или) их упаковках.

Изготовитель базы данных приобретает исключительное право в том случае, если создание базы данных требует существенных финансовых, материальных, организационных или иных затрат. При этом считается, что создание базы данных требует существенных затрат, если она содержит не менее 10 тысяч самостоятельных информационных элементов (материалов), составляющих содержание базы данных (п. 1 ст. 1334 ГК РФ).

Исключительное право изготовителя базы данных состоит в возможности извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование в любой форме и любым способом.

По сравнению с другими смежными правами, в отношении исключительного права изготовителя базы данных установлен срок действия меньшей продолжительности — 15 лет, считая с 1 января года, следующего за годом ее обнародования. Однако при каждом обновлении базы данных данный срок возобновляется (ст. 1335 ГК РФ).

5) *Публикатор* — гражданин, который правомерно обнародовал или организовал обнародование произведения науки, литературы или искусства, ранее не обнародованного и перешедшего в общественное достояние либо находящегося в общественном достоянии в силу того, что оно не охранялось авторским правом (ст. 1337 ГК РФ).

Публикатор обладает исключительным правом на обнародованное им произведение, а также правом на указание своего имени на экземплярах обнародованного им произведения и в иных случаях его использования, в том числе при переводе или другой переработке произведения.

Содержание исключительного права публикатора в целом аналогично содержанию исключительного права автора. В него не входит лишь перевод или другая переработка произведения, а также практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта.

Срок действия исключительного права публикатора — 25 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования (ст. 1340 ГК РФ).

Указанные субъекты смежных прав могут распоряжаться принадлежащим им исключительным правом — заключить договор об отчуждении исключительного права или лицензионный договор о предоставлении права использования объекта смежных прав.

Изготовитель фонограммы и исполнитель, а также их правопреемники для оповещения о принадлежащем им исключительном праве могут использовать *знак охраны смежных прав*, который помещается на каждом оригинале или экземпляре фоно-

граммы и (или) на каждом содержащем ее футляре и состоит из трех элементов — латинской буквы «Р» в окружности, имени или наименования обладателя исключительного права, года первого опубликования фонограммы (ст. 1305 ГК РФ).

§ 6. Защита авторских и смежных прав

В целях защиты авторских и смежных прав могут применяться общие способы защиты гражданских прав (ст. 12 ГК РФ), а также специальные способы защиты.

При соавторстве меры по защите своих прав могут приниматься каждым из соавторов *самостоятельно*, при этом вид соавторства (раздельное или нераздельное) значения не имеет.

Автор может предъявить иск о *признании права авторства* к лицу, которое отрицает или иным образом не признает его право. Авторы и исполнители имеют право на компенсацию морального вреда, причиненного нарушением не только их личных неимущественных, но и имущественных прав.

Обладатель исключительных авторских или смежных прав может требовать *пресечения действий*, нарушающих его право или создающих угрозу его нарушения. Обязанность прекратить такие действия возлагается на нарушителя *независимо от наличия его вины* в нарушении исключительных прав.

Возмещение убытков является универсальным способом защиты гражданских прав, который может применяться и для защиты исключительных авторских и смежных прав. Поскольку доказать наличие и размер убытков, а также причинную связь между возникшими убытками и правонарушением достаточно сложно, предусмотрен специальный способ защиты исключительных прав, который применяется в качестве альтернативы возмещению убытков — выплата компенсации.

Правообладатели вправе *вместо* возмещения убытков требовать по своему выбору *выплаты компенсации*: во-первых, в размере от 10 тысяч до 5 миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера и последствий нарушения; во-вторых, в двукратном размере стоимости экземпляров произведений или объектов смежных прав (например, двукратной

стоимости диска с программой для ЭВМ); в-третьих, в двукратном размере стоимости прав на использование произведений или объектов смежных прав, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведений или объектов смежных прав (например, двукратного размера вознаграждения за аналогичное использование соответствующего объекта по лицензионным договорам, заключаемым правообладателем).

Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения независимо от наличия или отсутствия убытков. Она выплачивается за каждый случай неправомерного использования произведений или объектов смежных прав либо за допущенное правонарушение в целом.

Правообладатель может требовать *изъятия* материальных носителей, в которых выражен соответствующий результат интеллектуальной деятельности (изъятия книг, репродукций картины, дисков, на которых воспроизведены программа для ЭВМ, фильм, и т. п.), изготовление, распространение или иное использование которых нарушают его исключительное право. Такие материальные носители считаются *контрафактными*, они изымаются из оборота и уничтожаются без выплаты их собственнику какой бы то ни было компенсации на основании решения суда. Кроме того, изъятию из оборота и уничтожению подлежат также оборудование, прочие устройства и материалы, главным образом используемые или предназначенные для совершения нарушения исключительных прав (например, звукозаписывающее оборудование). Законом может быть предусмотрено обращение такого оборудования и устройств в доход Российской Федерации.

В порядке обеспечения иска суд может наложить арест на все экземпляры, которые предполагаются контрафактными, а также на материалы и оборудование, используемые или предназначенные для их изготовления или воспроизведения.

Публикация решения суда о допущенном нарушении может применяться для защиты как личных неимущественных прав, так и исключительного права. Публикация судебного решения обеспечивается нарушителем *за его счет*, при этом суд может удовлетворить требование правообладателя о публикации решения *независимо от вины* ответчика в нарушении права.

Глава 30

ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

§ 1. Объекты патентного права

Патентными правами называются интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы. К ним относится исключительное право, которое является имущественным правом и может принадлежать не только автору, но и другим лицам. Автор изобретения, полезной модели или промышленного образца обладает неотчуждаемым правом авторства, а также другими правами (например, правом на получение патента, правом на вознаграждение за использование служебного изобретения, полезной модели или промышленного образца).

Объектами патентных прав являются результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, отвечающие требованиям ГК РФ к изобретениям и полезным моделям, и результаты интеллектуальной деятельности в сфере художественного конструирования, отвечающие требованиям ГК РФ к промышленным образцам. Патентному праву посвящена гл. 72 ГК РФ¹.

В отличие от объектов авторского права и смежных прав, изобретение, полезная модель и промышленный образец подлежат правовой охране и становятся объектами исключительных прав при условии их *государственной регистрации*, на основании которой Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам выдает патент.

Патент удостоверяет приоритет, авторство изобретения, полезной модели или промышленного образца и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Не предоставляется патентно-правовая охрана решениям, которые противоречат общественным интересам, принципам гуманности и морали (в частности, способам клонирования человека;

¹ До 1 января 2008 г. данные отношения регулировались Патентным законом РФ от 23 сентября 1992 г. № 3517-1.

способам модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека; использованию человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях), а также полезным моделям и промышленным образцам, содержащим сведения, составляющие государственную тайну.

Под **изобретением** понимается 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) (ст. 1350 ГК РФ). Это решение какой-либо задачи, имеющее *технический* характер. Поэтому не считаются изобретениями, подлежащими патентно-правовой охране, в частности, различные открытия, научные теории и математические методы; программы для ЭВМ; правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности; решения, заключающиеся только в представлении информации.

Объектами изобретений могут быть устройства (например, приборы); вещества (например, сплавы металлов); штаммы микроорганизмов (например, грибки, дрожжи, микробы); способы (например, способ обработки материала, диагностики, измерения).

Изобретение способно к патентно-правовой охране, если оно отвечает следующим условиям: является *новым*, имеет *изобретательский уровень* и *промышленно применимо*.

Новизна изобретения означает его *неизвестность* из уровня техники. *Уровень техники* включает любые сведения, ставшие *общедоступными в мире* до даты приоритета изобретения. Таким образом, это те сведения, к которым имеется *открытый доступ* (например, не подлежат учету сведения, в отношении которых правообладателем введен режим коммерческой тайны) не только в России, но и в любой другой стране. Кроме того, при установлении новизны изобретения в уровень техники включаются все ранее поданные другими лицами заявки на изобретения, полезные модели, а также запатентованные в Российской Федерации изобретения и полезные модели. Уровень техники определяется на *дату приоритета изобретения*, под которой по общему правилу понимается дата подачи в Роспатент заявки.

Если сведения о сущности изобретения стали общедоступными вследствие раскрытия информации, относящейся к изобретению, автором изобретения, заявителем или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию (например, такие сведения были опубликованы), то это не препятствует признанию патентоспособности изобретения при условии, что заявка на выдачу патента была подана в Роспатент в течение 6 месяцев со дня раскрытия информации.

Изобретение должно обладать *изобретательским уровнем*, т. е. не должно явным для специалиста образом следовать из уровня техники. Отличие признака изобретательского уровня от признака новизны состоит в том, что техническое решение не только не было уже известно в мире, но и не является очевидным для специалиста в той или иной отрасли исходя из уровня техники.

Третьим условием патентоспособности изобретения является его *промышленная применимость*, под которой понимается возможность использования изобретения не только в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях экономики, но и в социальной сфере.

В качестве **полезной модели** охраняется техническое решение, относящееся к устройству (ст. 1351 ГК РФ). Объектом полезной модели может быть только устройство. В отличие от изобретения, к полезной модели не предъявляется требование об изобретательском уровне. Для ее патентно-правовой охраны достаточно новизны и промышленной применимости. Данные признаки схожи с аналогичными признаками изобретения.

Полезная модель считается *новой*, если совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники. При определении новизны полезной модели в уровень техники включаются лишь сведения *о средствах того же назначения*, что и заявленная полезная модель, *опубликованные* в мире, ставшие общедоступными *до даты приоритета* полезной модели, а также сведения об их применении *в Российской Федерации* (не во всем мире). Ранее поданные другими лицами в Российской Федерации заявки на изобретения и полезные модели, а также запатентованные в Российской Федерации изобретения и полезные модели также учитываются.

Содержание признака *промышленной применимости* полезной модели ничем не отличается от аналогичного признака

изобретения и состоит в возможности использования полезной модели в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях деятельности.

Таким образом, в зависимости от того, обладает ли устройство изобретательским уровнем или нет, оно может охраняться в качестве изобретения или полезной модели. Поэтому заявитель может до принятия решения о выдаче патента преобразовать заявку на изобретение в заявку на полезную модель (и наоборот) с сохранением приоритета.

Не предоставляется правовая охрана в качестве полезной модели решениям, касающимся только внешнего вида изделий и направленным на удовлетворение эстетических потребностей (такое решение при определенных условиях может охраняться как промышленный образец), а также топологиям интегральных микросхем.

Под **промышленным образцом** понимается художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид (п. 1 ст. 1352 ГК РФ). В отличие от изобретения и полезной модели, промышленный образец представляет собой *художественно-конструкторское решение* внешнего вида того или иного изделия, направлен на удовлетворение эстетических и эргономических потребностей человека (например, конфигурация автомобиля или сиденья в нем, текстура ткани и т. д.). Поэтому к промышленному образцу предъявляются требования новизны и оригинальности.

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. Кроме того, учитываются ранее поданные другими лицами заявки на промышленные образцы, а также запатентованные в Российской Федерации промышленные образцы. К *существенным признакам* промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов.

Оригинальным промышленный образец будет признан в том случае, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия.

Признак промышленной применимости исключен из условий патентоспособности промышленного образца — охране подлежит художественно-конструкторское решение изделия не только промышленного, но и кустарно-ремесленного производства.

Не признаются патентоспособными промышленными образцами решения, обусловленные исключительно технической функцией изделия; объекты архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленные, гидротехнические и другие стационарные сооружения; объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или подобных веществ.

§ 2. Субъекты патентного права

Субъекты патентного права могут быть подразделены на две группы. К первой группе относятся *субъекты, которые обладают какими-либо правами* на соответствующие объекты интеллектуальной собственности (авторы изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, патентообладатели, их правопреемники). Во вторую группу входят *субъекты, которые обеспечивают или способствуют* возникновению и осуществлению патентных прав субъектов первой группы (Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент), патентные поверенные).

Автором изобретения, полезной модели или промышленного образца признается гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности. Лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, считается автором изобретения, полезной модели или промышленного образца, если не доказано иное (*презумпция авторства*) (ст. 1347 ГК РФ).

Возможность иметь права автора изобретения, полезной модели, промышленного образца принадлежит гражданину *с момента рождения*, она не зависит ни от возраста, ни от дееспособности

физического лица. Однако оформление и осуществление прав автора требует наличия необходимого объема дееспособности, поэтому от имени малолетних и недееспособных действуют их законные представители. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет осуществляют права автора самостоятельно (п. 2 ст. 26 ГК РФ).

Техническое или художественно-конструкторское решение может быть результатом творческого труда нескольких граждан, которые признаются *соавторами*. Соавторство возникает только в том случае, если каждый из них внес свой *личный творческий* вклад в создание изобретения, полезной модели или промышленного образца. Физические лица, оказавшие автору (авторам) только техническую, организационную или материальную помощь (например, оформление чертежей на основе представленных данных, финансирование исследований) либо только способствовавшие оформлению прав на объект интеллектуальной собственности и его использование (например, составление заявки), не могут считаться соавторами.

Патентообладателем является лицо, которое обладает патентом на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Право на получение патента по общему правилу принадлежит автору соответствующего результата интеллектуальной деятельности. Однако во многих случаях патентообладателем становится другое лицо, заинтересованное в промышленном использовании такого результата, которому автор передал право на получение патента либо, получив патент, произвел отчуждение исключительного права.

Если же изобретение, полезная модель или промышленный образец созданы работником *в связи с выполнением своих трудовых обязанностей* или *конкретного задания работодателя*, то они рассматриваются как *служебное изобретение, служебная полезная модель и служебный промышленный образец* и право на получение патента принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между ним и работником не предусмотрено иное. Однако если работодатель в течение 4 месяцев с даты уведомления его работником о полученном результате, способном к правовой охране, не подаст заявку на выдачу патента, либо не передаст право на получение патента другому лицу, либо не сообщит работнику о сохранении информации о соответствующем результате в тайне (введении в отношении него режима коммерческой тайны), то *автор*

приобретает право на получение патента на соответствующий объект интеллектуальной собственности. В этом случае работодатель имеет право в течение срока действия патента использовать такую служебную разработку в собственном производстве на условиях *простой (неисключительной) лицензии* с выплатой работнику *компенсации* в размере и порядке, определенных договором между работником и работодателем, а в случае спора — судом.

Если же работодатель получит патент, либо примет решение о сохранении в тайне информации о служебных изобретении, полезной модели или промышленном образце, либо передаст право на получение патента другому лицу, либо не получит патент по поданной им заявке по зависящим от него причинам, то автору должно быть *выплачено вознаграждение* в размере и порядке, определенных договором между работником и работодателем, а в случае спора — судом.

Правопреемники автора или патентообладателя — это лица, к которым перешли право на получение патента или права, подтвержденные патентом. Они могут приобрести соответствующие патентные права как в порядке универсального правопреемства (при наследовании, реорганизации юридического лица), так и при сингулярном правопреемстве (на основании договора между автором или патентообладателем, с одной стороны, и приобретателем прав — с другой).

Патентные поверенные — граждане, получившие статус патентного поверенного и осуществляющие деятельность, связанную с правовой охраной результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, защитой интеллектуальных прав, приобретением исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, распоряжением такими правами (ст. 2 Федерального закона от 30 декабря 2008 г. № 316-ФЗ «О патентных поверенных»).

Патентные поверенные должны отвечать предъявляемым к ним *требованиям*:

достижение 18-летнего возраста;

постоянное проживание на территории Российской Федерации;

высшее образование;

не менее чем четырехлетний опыт работы в сфере деятельности патентного поверенного в соответствии с выбранной им специализацией.

Патентные поверенные проходят аттестацию и регистрируются в Роспатенте. Они призваны оказывать гражданам и юридическим лицам квалифицированное содействие в получении патента, осуществлении и защите патентных прав.

Таким образом, патентные поверенные участвуют в отношениях, регулируемых патентным правом, в качестве представителей — от имени и в интересах своих доверителей. Вместе с тем заинтересованное лицо может поручить ведение дел с Роспатентом субъекту, не являющемуся патентным поверенным.

Роспатент является участником административных отношений, складывающихся по поводу государственной регистрации соответствующих результатов интеллектуальной деятельности и выдачи патента, государственной регистрации сделок по отчуждению исключительных прав или предоставлению права на использование изобретения, полезной модели или промышленного образца. Кроме того, Роспатент в лице Палаты по патентным спорам осуществляет защиту патентных прав в отношениях, связанных с подачей и рассмотрением заявок на выдачу патентов, с государственной регистрацией результатов интеллектуальной деятельности, с выдачей соответствующих правоустанавливающих документов, с оспариванием предоставления этим результатам правовой охраны или с ее прекращением.

§ 3. Оформление патентных прав

Изобретение, полезная модель или промышленный образец, отвечающие всем условиям патентоспособности, становятся объектом исключительных прав только после их *государственной регистрации и выдачи патента*. До этого момента они правовой охране не подлежат¹ и могут использоваться третьими лицами без каких-либо неблагоприятных для них последствий. *Оформление*

¹ Изобретению предоставляется временная правовая охрана с даты публикации сведений о заявке до даты публикации сведений о выдаче патента. Лицо, использовавшее изобретение в период временной правовой охраны, после выдачи патента обязан выплатить патентообладателю денежную компенсацию, размер которой определяется соглашением сторон, а в случае спора — судом.

патентных прав представляет собой достаточно длительный процесс, который состоит из нескольких этапов:

- 1) составление и подача в Роспатент заявки на выдачу патента;
- 2) рассмотрение заявки Роспатентом;
- 3) выдача патента.

1. Заявка на выдачу патента должна соответствовать всем предъявляемым к ней требованиям¹.

Ведение дел в Роспатенте может осуществляться заявителем самостоятельно либо через патентного поверенного или иного представителя, действующих на основании доверенности.

Заявка на выдачу патента должна соответствовать *требованию единства* изобретения, полезной модели или промышленного образца — относиться к одному изобретению (полезной модели, промышленному образцу) или группе изобретений (полезных моделей, промышленных образцов), связанных между собой настолько, что они образуют единый изобретательский (творческий) замысел.

Заявка на выдачу патента на *изобретение (полезную модель)* должна содержать: во-первых, *заявление* о выдаче патента с указанием автора (авторов) изобретения (полезной модели) и лица (лиц), на имя которого (которых) испрашивается патент, а также их местожительства или местонахождения; во-вторых, *описание* изобретения (полезной модели), раскрывающее его с полнотой, достаточной для осуществления; в-третьих, *формулу* изобретения (полезной модели), выражающую его сущность и полностью основанную на описании; в-четвертых, *чертежи* и иные материалы, если они необходимы для понимания сущности изобретения (полезной модели); в-пятых, *реферат*.

¹ См.: Приказ Роспатента от 6 июня 2003 г. № 82 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение»; Приказ Роспатента от 6 июня 2003 г. № 83 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на полезную модель»; Приказ Министерства образования и науки РФ от 29 октября 2008 г. № 325 «Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на промышленный образец и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на промышленный образец».

Заявка на выдачу патента на *промышленный образец* должна содержать несколько иные документы: во-первых, *заявление* о выдаче патента с указанием автора (авторов) промышленного образца и лица (лиц), на имя которых испрашивается патент, а также их местожительства или местонахождения; во-вторых, *комплект изображений* изделия, дающих полное детальное представление о внешнем виде изделия; в-третьих, *чертеж* общего вида изделия, эргономическую схему, конфекционную карту, если они необходимы для раскрытия сущности промышленного образца; в-четвертых, *описание* промышленного образца; в-пятых, *перечень существенных признаков* промышленного образца.

К заявке обязательно прилагается документ, подтверждающий уплату установленной патентной пошлины, или документ, подтверждающий основания для освобождения от уплаты патентной пошлины, либо уменьшения ее размера, либо отсрочки ее уплаты.

Заявитель вправе в любой момент до регистрации изобретения, полезной модели или промышленного образца *отозвать* поданную им заявку. Он может вносить в документы заявки исправления и уточнения *без изменения сущности* заявленных изобретения, полезной модели или промышленного образца до принятия по этой заявке решения о выдаче патента или об отказе в выдаче патента.

2. *Рассмотрение заявки на выдачу патента* на изобретение или промышленный образец осуществляется в две стадии.

Сначала проводится *формальная экспертиза*, в рамках которой заявка проверяется на соблюдение требования единства, наличие необходимых документов и соответствие предъявляемым к ним требованиям.

При положительном результате формальной экспертизы производится *экспертиза заявки по существу*, задачей которой является установление соответствия изобретения или промышленного образца условиям патентоспособности.

Для передачи заявки на *изобретение* на экспертизу по существу требуется ходатайство заявителя, которое может быть подано в пределах 3 лет с даты подачи заявки, в отношении заявки на *промышленный образец* такого ходатайства не требуется. В отношении заявки на полезную модель проводится только экспертиза, в процессе которой проверяются наличие необходимых документов, соблюдение установленных требований к ним, отсутствие на-

рушения требования единства, а также рассматривается вопрос о том, относится ли заявленное решение к охраняемому в качестве полезной модели. Проверка соответствия полезной модели условиям патентоспособности не осуществляется.

В случае несогласия с решением об отказе в выдаче патента заявитель может подать соответствующее возражение в Палату по патентным спорам. Общий срок подачи возражений — 6 месяцев с даты получения такого решения.

3. На последнем этапе рассмотрения заявки Роспатент вносит сведения об изобретении, полезной модели или промышленном образце соответственно в Государственный реестр изобретений Российской Федерации, Государственный реестр полезных моделей Российской Федерации или Государственный реестр промышленных образцов Российской Федерации и выдает патент.

Сведения о выдаче патента в обязательном порядке публикуются в официальном бюллетене Роспатента.

Публикации подлежат сведения об имени автора (при условии, что он не отказался быть упомянутым) и патентообладателя, название и формула изобретения или полезной модели либо перечень существенных признаков промышленного образца и его изображение.

После такой публикации документы заявки становятся открытыми для ознакомления с ними.

§ 4. Права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов и патентообладателей

Право авторства принадлежит создателю изобретения, полезной модели или промышленного образца независимо от регистрации соответствующего результата интеллектуальной деятельности. *Право авторства* предоставляет его носителю возможность признаваться автором соответствующего результата интеллектуальной деятельности, оно неотчуждаемо и охраняется бессрочно. Имя автора обязательно указывается в патенте. Автор имеет *право на получение патента* на изобретение, полезную модель или промышленный образец, за некоторыми исключениями. Он может передать данное право другому лицу на основании договора,

совершаемого в письменной форме. По общему правилу риск непатентоспособности несет приобретатель права на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, если соглашением сторон данный риск не возложен на автора. Автор изобретения, промышленной модели или промышленного образца имеет *право на вознаграждение*, если соответствующий результат интеллектуальной деятельности был им получен в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя либо при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту.

Патентообладателям принадлежит исключительное право на использование изобретения, полезной модели или промышленного образца в пределах установленных сроков: для изобретения — 20 лет; для полезной модели — 10 лет (может быть продлен по ходатайству патентообладателя, но не более чем на 3 года); для промышленного образца — 15 лет (может быть продлен по ходатайству патентообладателя, но не более чем на 5 лет). Срок действия патента исчисляется не с момента его выдачи, а с даты подачи заявки в Роспатент. За поддержание патента в силе в течение указанных сроков, а также за продление срока действия патента уплачиваются патентные пошлины. Неуплата пошлины за поддержание патента в силе влечет досрочное прекращение действия патента.

По истечении срока действия исключительного права изобретение, полезная модель или промышленный образец переходят в общественное достояние, и любое лицо может свободно использовать их без чье-либо согласия или разрешения и без выплаты вознаграждения за использование.

Объем правовой охраны определяется формулой изобретения или полезной модели и совокупностью существенных признаков промышленного образца, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца.

Патентообладатель может использовать изобретение, полезную модель или промышленный образец любым, не противоречащим закону способом, а все третьи лица обязаны воздерживаться от их использования без разрешения патентообладателя. Использование объекта, охраняемого патентом, без согласия патентообла-

дателя является нарушением его исключительного права и основанием для привлечения правонарушителя к ответственности, за исключением случаев, предусмотренных законом.

В статье 1359 ГК РФ перечисляются действия, которые не признаются нарушением исключительного права патентообладателя (например, использование запатентованных результатов интеллектуальной деятельности при чрезвычайных обстоятельствах (во время стихийных бедствий, катастроф, аварий) с уведомлением патентообладателя в кратчайший срок и последующей выплатой ему соразмерной компенсации; использование указанных объектов для удовлетворения личных, семейных, домашних или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд, если целью такого использования не является получение прибыли или дохода).

Правомерным будет использование изобретения, полезной модели или промышленного образца лицом, обладающим правом преждепользования или правом послепользования. *Право преждепользования* принадлежит лицу, которое до даты приоритета добросовестно использовало на территории Российской Федерации тождественное решение, созданное независимо от его автора, или сделало необходимые к этому приготовления, и выражается в возможности дальнейшего его безвозмездного использования без расширения объема такого использования. *Право послепользования* предоставляется лицу, которое после прекращения действия патента вследствие неуплаты патентообладателем пошлины за поддержание патента в силе стало использовать запатентованное изобретение, полезную модель или промышленный образец либо сделало необходимые к этому приготовления. В случае восстановления действия патента это лицо сохраняет право на их дальнейшее безвозмездное использование без расширения объема такого использования.

Кроме того, Правительство России в интересах национальной безопасности имеет право разрешить использование изобретения, полезной модели или промышленного образца без согласия патентообладателя с его уведомлением об этом в кратчайший срок и выплатой ему соразмерной компенсации.

Если патент принадлежит нескольким лицам, то порядок использования объекта исключительных прав определяется

договором между ними. При отсутствии такого договора каждый из патентообладателей может использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец по своему усмотрению, однако предоставить лицензию или произвести отчуждение исключительного права другому лицу он может только с согласия остальных патентообладателей.

Патентообладатель вправе *распоряжаться патентными правами*. Он может передать исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец другому лицу посредством *договора об отчуждении патента*. Данный договор совершается в письменной форме и подлежит государственной регистрации в Роспатенте.

Договор об отчуждении патента *на изобретение* может быть заключен на основании *публичного предложения*. Публичное предложение представляет собой заявление автора о том, что в случае выдачи патента он обязуется заключить договор об отчуждении патента на условиях, соответствующих установившейся практике, с любым гражданином РФ или российским юридическим лицом, кто *первым* изъявит такое желание и уведомит об этом патентообладателя и Роспатент. Такое заявление прилагается к заявке на выдачу патента, и Роспатент публикует сведения о нем в официальном бюллетене.

Возможность заключения договора об отчуждении патента на основании публичного предложения установлена *в интересах авторов*, которые самостоятельно патентуют свои изобретения с расчетом на их последующее промышленное применение другими лицами. При подаче автором такого заявления патентные пошлины не взимаются. Они уплачиваются лицом, заключившим с автором после получения им патента договор об отчуждении исключительного права на изобретение.

Патентообладатель может отозвать свое заявление о публичном предложении только по истечении двух лет со дня публикации сведений о выдаче патента на изобретение при непоступлении в Роспатент в течение указанного срока ни одного письменного уведомления о намерении приобрести исключительное право на изобретение. В этом случае он обязан уплатить все патентные пошлины, от уплаты которых заявитель был ранее освобожден.

Использование изобретения, полезной модели или промышленного образца лицом, не являющимся патентообладателем, возможно на основании лицензионного договора.

Лицензионный договор это соглашение, в силу которого одна сторона-патентообладатель (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) удостоверенное патентом право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в установленных договором пределах. Он может быть как консенсуальным, так и реальным. Лицензионный договор также должен быть зарегистрирован в Роспатенте.

Лицензионный договор может быть двух видов:

- 1) *простая (неисключительная) лицензия*, при которой за лицензиаром сохраняется право выдачи лицензий другим лицам;
- 2) *исключительная лицензия*, при которой право выдачи лицензий другим лицам за лицензиаром не сохраняется.

Лицензия предполагается простой (неисключительной), если лицензионным договором не предусмотрено иное.

В статье 1362 ГК РФ предусмотрены случаи заключения лицензионного договора в принудительном порядке (предоставления *принудительной лицензии*). Например, в случае недостаточного использования патентообладателем и лицами, которым переданы права на использование запатентованного изобретения, полезной модели или промышленного образца в течение установленных сроков, что приводит к недостаточному предложению на рынке соответствующих товаров или услуг, любое лицо, желающее и готовое использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности, при отказе патентообладателя от заключения лицензионного договора имеет право обратиться в суд с иском к патентообладателю о предоставлении *принудительной неисключительной лицензии* на использование данного объекта на территории Российской Федерации.

Патентообладатель может подать в Роспатент заявление об *открытой лицензии*, в силу которого он обязуется предоставить права на использование изобретения, полезной модели или промышленного образца *любому лицу* на условиях простой (неисключительной) лицензии. Условия лицензии публикуются Роспатентом за счет патентообладателя.

§ 5. Защита прав авторов и патентообладателей

По общему правилу, защита гражданских прав осуществляется судом. Особенность защиты патентных прав состоит в том, что в случаях, предусмотренных законом (п. 2 ст. 1406 ГК РФ), она осуществляется в административном порядке (например, признание недействительным патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, восстановление действия патента на указанные объекты осуществляется по решению Роспатента; решение Роспатента об отказе в выдаче патента на изобретение может быть оспорено путем подачи возражения в Палату по патентным спорам¹). Решение, принятое в административном порядке, может быть оспорено в суде.

В судебном порядке рассматриваются следующие споры: об авторстве изобретения, полезной модели, промышленного образца; об установлении патентообладателя; о нарушении исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец; о заключении, об исполнении, об изменении и о прекращении договоров о передаче исключительного права (отчуждении патента) и лицензионных договоров на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца; о праве преждепользования; о праве послепользования; о размере, сроке и порядке выплаты вознаграждения автору изобретения, полезной модели, промышленного образца; о размере, сроке и порядке выплаты компенсаций, предусмотренных законом.

Защита прав осуществляется с помощью *различных способов* в зависимости от *характера правонарушения и его последствий*. Так, в случае нарушения при выдаче патента права авторства (например, в патенте в качестве автора указано другое лицо либо патент выдан без указания автора) автор может потребовать *признания патента недействительным*. При наличии спора о праве авторства требование о признании патента недействительным должно сопровождаться *требованием о признании права авторства*. Кроме того, автору также могут быть *возмещены причиненные убытки и компенсирован моральный вред*.

¹ См.: Приказ Роспатента от 22 апреля 2003 г. № 56 «О Правилах подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам».

Нарушение исключительного права патентообладателя (контрафакция), в частности, может выражаться в ввозе на территорию Российской Федерации, изготовлении, применении, предложении о продаже, продаже, ином введении в гражданский оборот или хранении для этих целей продукта, в котором использованы запатентованные изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец; осуществлении способа, в котором используется запатентованное изобретение. В таких случаях патентообладатель, а также обладатель исключительной лицензии вправе требовать пресечения нарушения, возмещения причиненных убытков, а также применения иных способов гражданско-правовой защиты. Согласно пункту 3 ст. 1252 ГК РФ патентообладатель может требовать изъятия из оборота оборудования, прочих устройств и материалов, используемых или предназначенных для совершения нарушения исключительных прав. Такие устройства и материалы подлежат уничтожению на основании решения суда за счет нарушителя, если законом не предусмотрено их обращение в доход Российской Федерации. Патентообладатель также может заявить требование о публикации решения суда о неправомерном использовании изобретения, полезной модели или промышленного образца или об ином нарушении его прав в официальном бюллетене Роспатента.

ОСНОВНАЯ ЛИТЕРАТУРА

Гражданское право: Учебник: В 3 частях / Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. — М., 2008.

Гражданское право: В 2 т. Том I: Учебник / Под ред. Е. А. Суханова. — М.: Волтерс Клувер, 2004.

Гражданское право: В 2 т. Том II. Полутом 1: Учебник / Под ред. Е. А. Суханова. — М.: Волтерс Клувер, 2004.

Гражданское право: В 2 т. Том II. Полутом 2: Учебник / Под ред. Е. А. Суханова. — М.: Волтерс Клувер, 2005.

Гражданское право: Учебник. Ч. 1 / Под ред. А. Г. Калпина, А. И. Масляева. — М., 2001.

Гражданское право: Учебник. Ч. 2 / Под общ. ред. А. Г. Калпина. — М., 2002.

Гражданское право России. Часть первая: Учебник / Под ред. З. И. Цыбуленко. — М., 1998.

Гражданское право: учебник для вузов в трех частях. Часть третья / Под ред. В. П. Камышанского, Н. М. Коршунова, В. И. Иванова. — М.: Эксмо, 2009.

Комментарий к Гражданскому кодексу РФ, части первой (постатейный) / Рук. авт. кол. и отв. ред. О. Н. Садилов. — М., 1999.

Комментарий к Гражданскому кодексу РФ. Часть первая / Под ред. Т. Е. Абовой и А. Ю. Кабалкина. — М., 2002.

Комментарий к Гражданскому кодексу РФ, части второй (постатейный) / Рук. авт. кол. и отв. ред. О. Н. Садилов. — М., 1999.

Комментарий к Гражданскому кодексу РФ. Часть вторая / Под ред. Т. Е. Абовой и А. Ю. Кабалкина. — М., 2003.

Гражданский кодекс РФ. Часть 2 / Под ред. О. М. Козырь, А. Л. Маковского, С. А. Хохлова. — М., 1996.

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть третья. — М.: ООО «ВИТРЭМ», 2002.

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (постатейный). Часть четвертая / Э. П. Гаврилов, О. А. Городов, С. П. Гришаев и др. — М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2008.

Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А. Л. Маковского; вступ. ст. В. Ф. Яковлева; Иссл. центр частн. права. — М.: Статут, 2008.

Постатейный научно-практический комментарий части третьей Гражданского кодекса РФ / Под общ. ред. А. М. Эрделевского. — М., 2001.

ДОПОЛНИТЕЛЬНАЯ ЛИТЕРАТУРА

Алексеев С. С. Предмет советского социалистического права. — Свердловск, 1959.

Белов В. А. Денежные обязательства. — М., 2001.

Брагинский М. И. Сделки: понятие, виды и формы (комментарий к новому ГК РФ). — М., 1995.

Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Общие положения. Книга 1. — М., 2000.

Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Книга 2: Договоры о передаче имущества. — М., 2000.

Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Книга 3: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. — М., 2002.

Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право: Книга 4: Договоры о перевозке, буксировке, транспортной экспедиции и иных услугах в сфере транспорта. — М., 2003.

Братусь С. Н. Предмет и система советского гражданского права. — М., 1963.

Братусь С. Н. Субъекты гражданского права. — М., 1950.

Вавилин Е. В. Осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей. — Саратов: Изд-во ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2008.

Веберс Р. Я. Правосубъектность граждан в советском гражданском и семейном праве. — Рига, 1976.

Гаврилов В. Н. Наследование по новому российскому законодательству. — М., 2002.

Гаврилов В. Н. Наследование по завещанию в условиях рыночных отношений России / Под общ. ред. З. И. Цыбуленко. — Саратов: СЮИ МВД России, 2008.

Гаврилов Э. П. Комментарий Закона об авторском праве и смежных правах. — М., 1996.

Грибанов В. П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. — М., 1992.

Грибанов В. П. Сроки в гражданском праве. — М., 1967.

Егизаров В. А. Транспортное право России: Учебное пособие. — М., 2002.

Ефимова Л. Г. Банковские сделки: Право и практика. — М., 2001.

Иванова Н. Р. Защита права собственности в арбитражном суде: Комментарий арбитражной практики. — М., 1999.

Иоффе О. С. Правоотношения по советскому гражданскому праву. — Л., 1949.

Камышанский В. П. Право собственности: пределы и ограничения. — М., 2000.

Комментарий к земельному законодательству Российской Федерации. — М., 2002.

Красавчиков О. А. Возмещение вреда, причиненного источником повышенной опасности. — М., 1966.

Красавчиков О. А. Юридические факты в советском гражданском праве. — М., 1958.

Малеина М. Н. Личные неимущественные права граждан: понятие, осуществление, защита. — М., 2001.

Невзгодина Е. Л. Представительство по советскому гражданскому праву. — Томск, 1980.

Новицкий И. Б. Сделки. Исковая давность. — М., 1954.

Рабец А. М. Обязательства по возмещению вреда, причиненного жизни и здоровью. — М., 1998.

Сарбаш С. В. Договор банковского счета: проблемы доктрины и судебной практики. — М., 1999.

Сергеев А. П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник. — М., 2000.

Скловский К. И. Собственность в гражданском праве. — М., 2000.

Тархов В. А. Гражданские права и ответственность. — Уфа, 1996.

Тархов В. А. Гражданское правоотношение. — Уфа, 1993.

Тархов В. А., Рыбаков В. А. Собственность и право собственности: Монография. — Уфа, 2000.

Толчеев Н. К. Судебная защита права собственности: Практическое пособие / Под ред. В. М. Жуйкова. — М., 2001.

Фогельсон Ю. Б. Избранные вопросы общей теории обязательств: Курс лекций. — М., 2001.

Фогельсон Ю. Б. Комментарий к страховому законодательству. — М., 1999.

Хейфец Ф. С. Недействительность сделок по российскому гражданскому праву. — М., 1999.

Чернышева С. А. Авторское право России: основные положения. — М., 2001.

Щенникова Л. В. Вещное право: Учебное пособие. — Пермь, 2001.

Эрделевский А. М. Компенсация морального вреда. Анализ законодательства и судебной практики. — М., 2000.

Яковлев В. Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. — Свердловск, 1972.