

Е. М. Михайленко

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО ОБЩАЯ ЧАСТЬ

**УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ
ДЛЯ ПРИКЛАДНОГО БАКАЛАВРИАТА**

4–е издание, переработанное и дополненное

**Книга доступна в электронной библиотечной системе
biblio-online.ru**

Москва ■ Юрайт ■ 2014

УДК 34
ББК 67.404я73
М69

Автор:

Михайленко Елена Михайловна — кандидат юридических наук, доцент.

Рецензент:

Зенин И. А. — доктор юридических наук, профессор, заслуженный профессор МГУ им. М. В. Ломоносова.

Михайленко, Е. М.

М69 Гражданское право. Общая часть : учеб. пособие для прикладного бакалавриата / Е. М. Михайленко. — 4-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2014. — 255 с. — Серия : Учебное пособие.

ISBN 978-5-9916-4254-5

Непосредственной сдаче экзамена или зачета по любой учебной дисциплине всегда предшествует достаточно краткий период, когда студент должен сосредоточиться, систематизировать свои знания. Выражаясь компьютерным языком, он должен «вывести информацию из долговременной памяти в оперативную», сделать ее готовой к немедленному и эффективному использованию. Специфика периода подготовки к экзамену или зачету заключается в том, что студент уже ничего не изучает (для этого просто нет времени): он лишь вспоминает и систематизирует изученное.

Предлагаемое пособие поможет студентам в решении именно этой задачи применительно к курсу «Гражданское право».

Соответствует Федеральному государственному образовательному стандарту высшего образования четвертого поколения.

Предназначено для студентов юридических факультетов высших учебных заведений.

УДК 34
ББК 67.404я73

ISBN 978-5-9916-4254-5

© Михайленко Е. М., 2010
© Михайленко Е. М., 2014,
с изменениями
© ООО «Издательство Юрайт», 2014

Оглавление

Принятые сокращения.....	6
1. Нормативные правовые акты	6
2. Органы власти	6
3. Прочие сокращения	7
Глава 1. Понятие гражданского права.....	8
1.1. Предмет и метод гражданского права как отрасли частного права.....	8
1.2. Принципы гражданского права.....	10
1.3. Соотношение гражданского права с другими отраслями российского права	17
1.4. Система гражданского права	21
Глава 2. Источники гражданского права	24
2.1. Понятие источников гражданского права	24
2.2. Гражданское законодательство Российской Федерации ...	25
2.3. Иные нормативные правовые акты Российской Федерации и международные акты, содержащие нормы гражданского права.....	28
2.4. Обычаи. Роль судебной и арбитражной практики в гражданских правоотношениях	30
Глава 3. Гражданское правоотношение	35
3.1. Понятие, субъекты и объекты гражданского правоотношения	35
3.2. Содержание гражданского правоотношения	36
3.3. Виды гражданских правоотношений	38
Глава 4. Граждане (физические лица) как субъекты гражданских правоотношений	40
4.1. Гражданская правосубъектность	40
4.2. Опекa, попечительство и патронаж.....	50
4.3. Признание гражданина безвестно отсутствующим, объявление его умершим.....	55
4.4. Место жительства гражданина, регистрационный учет граждан и акты гражданского состояния	57
Глава 5. Юридические лица как субъекты гражданских правоотношений.....	62
5.1. Понятие, правоспособность юридического лица и лицензирование его деятельности	62
5.2. Возникновение юридического лица.....	65
5.3. Прекращение юридического лица.....	76

5.4. Виды юридических лиц.....	96
5.5. Представительства и филиалы юридического лица. Дочерние и зависимые общества	125
Глава 6. Публично-правовые образования как субъекты гражданских правоотношений	128
6.1. Гражданская правосубъектность Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований	128
6.2. Участие в гражданских правоотношениях и ответственность по обязательствам Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований	129
Глава 7. Объекты гражданских правоотношений	133
7.1. Вещи, ценные бумаги и имущественные права	133
7.2. Работы, услуги, интеллектуальная собственность и нематериальные блага	144
Глава 8. Личные неимущественные права и другие нематериальные блага	146
8.1. Понятие и виды личных неимущественных прав и других нематериальных благ	146
8.2. Защита личных неимущественных прав и других нематериальных благ	148
Глава 9. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений	151
9.1. Понятие и основные виды юридических фактов.....	151
9.2. Вспомогательная (факультативная) классификация юридических фактов.....	155
Глава 10. Сделки в гражданском праве.....	156
10.1. Понятие, виды и форма сделок.....	156
10.2. Недействительность сделок	161
Глава 11. Осуществление и защита гражданских прав. Представительство. Доверенность	166
11.1. Осуществление и защита гражданских прав	166
11.2. Представительство и доверенность	174
Глава 12. Сроки и исковая давность в гражданском праве	182
12.1. Понятие и виды сроков в гражданском праве.....	182
12.2. Исковая давность в гражданском праве	184
Глава 13. Право собственности и иные вещные права	189
13.1. Понятие и виды вещных пр вещные права	189
13.2. Понятие и содержание права с 13.3. (Проворотение) и прекращение права собственности	196
Глава 14. Основные формы (виды) собственности	204
14.1. Частная собственност Приватизация государственного и муниципального имущества	204

14.2. Право публичной собственности.....	208
14.3. Право общей собственности.....	211
Глава 15. Защита права собственности и иных вещных прав	214
15.1. Понятие и система гра	
защиты права собственности и иных вещных прав	214
15.2. Вещно-правовые способы защит	
собственности и иных вещных прав	215
15.3. Иные гражданско-правовые	
права собственности и иных вещных прав.....	219
Глава 16. Общие положения об обязательствах, их исполнение	
и прекращение.....	222
16.1. Понятие, стороны, основан	
и виды обязательств. Перемена лиц в обязательстве ...	222
16.2. Исполнение и обеспечение испол	
обязательств	227
16.3. Прекращение обязательств	234
Глава 17. Общие положения о гражданско-правовом договоре	236
17.1. Понятие, содержание	
договоров	236
17.2. Заключение, изменен	
гражданско-правовых договоров	243
Глава 18. Гражданско-правовая ответственность	248
18.1. Понятие, условия, размер	
ответственности и основания освобождения от нее	248
18.2. Основные виды гражданско-правов	
ответственности.....	252
Литература	254

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

1. Нормативные правовые акты

Конституция — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993

ГК — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая — Федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая — Федеральный закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья — Федеральный закон от 26.11.2001 № 146-ФЗ; часть четвертая — Федеральный закон от 18.12.2006 № 230-ФЗ

ГК РСФСР — Гражданский кодекс РСФСР, утвержден Верховным Советом РСФСР 11.06.1964

ГПК — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 14.11.2002 № 138-ФЗ

ЖК — Жилищный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 29.12.2004 № 188-ФЗ

ЗК — Земельный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 25.10.2001 № 136-ФЗ

СК — Семейный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 29.12.1995 № 223-ФЗ

УК — Уголовный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 13.06.1996 № 63-ФЗ

УПК — Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 18.12.2001 № 174-ФЗ

2. Органы власти

Минздрав России — Министерство здравоохранения Российской Федерации

Минтруд России — Министерство труда и социальной защиты Российской Федерации

Минтранс России — Министерство транспорта Российской Федерации

Минфин России — Министерство финансов Российской Федерации

Минюст России — Министерство юстиции Российской Федерации

Минэкономразвития России — Министерство экономического развития Российской Федерации

Росимущество — Федеральное агентство по управлению государственным имуществом

Роспатент — Федеральная служба по интеллектуальной собственности

Росреестр — Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии

ФАС России — Федеральная антимонопольная служба

ФМС России — Федеральная миграционная служба

ФНС России — Федеральная налоговая служба

ФСТЭК России — Федеральная служба по техническому и экспортному контролю

ФСФР России — Федеральная служба по финансовым рынкам

ФТС России — Федеральная таможенная служба

3. Прочие сокращения

абз. — абзац (-ы)

гл. — глава (-ы)

орган ЗАГС — орган записи актов гражданского состояния

п. — пункт (-ы)

подп. — подпункт (-ы)

разд. — раздел (-ы)

ст. — статья (-и)

ч. — часть (-и)

Глава 1. ПОНЯТИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

1.1. Предмет и метод гражданского права как отрасли частного права

Понятие и предмет гражданского права. Гражданское право понятие многогранное. Прежде всего под ним понимают *отрасль российского частного права*. В этом смысле оно выступает совокупностью правовых норм, регулирующих имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников, а в случаях, прямо предусмотренных действующим законодательством, и на властном подчинении одной стороны другой, а также защищающих неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага. Основой характеристики гражданского права как отрасли права служат его *предмет и метод*. Также под гражданским правом зачастую понимают *систему нормативных правовых актов, содержащих гражданско-правовые нормы; науку как систему знаний о гражданско-правовых явлениях и деятельность по производству новых знаний; учебную дисциплину, включающую общую и особенную части*. При этом общая часть охватывает вопросы, относящиеся ко всем (или большинству) регулируемых гражданским правом отношений, а особенная часть — вопросы, касающиеся конкретных имущественных правоотношений, прежде всего отдельных видов обязательств. *Предметом гражданского права являются три группы отношений:* 1) имущественные отношения; 2) тесно связанные с имущественными личные неимущественные отношения; 3) личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, если иное не вытекает из сути этих отношений.

Имущественные отношения составляют основную группу отношений, регулируемых нормами гражданского права. Имущественными являются отношения собственности и другие вещные отношения; отношения, связанные с исключитель-

ными правами на результаты интеллектуальной деятельности, а также отношения, возникающие в рамках договорных и иных обязательств. Цивилистическая наука издавна различала *личные неимущественные отношения, связанные с имущественными отношениями, и личные неимущественные отношения, не связанные с ними*. В качестве примера личных неимущественных отношений, тесно связанных с имущественными, можно привести отношения авторства на произведения науки, литературы, искусства, изобретения и другие идеальные результаты интеллектуальной деятельности. Группу личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными, составляют такие отношения, которые, во-первых, лишены материального (имущественного) содержания, их невозможно оценить в денежном выражении; во-вторых, они неразрывно связаны с личностью их носителя, что означает невозможность их передачи другим лицам; и в-третьих, они принадлежат гражданину от рождения. Таким образом, гражданское право не регулирует, но защищает такие неотчуждаемые права и свободы человека, как право на жизнь и здоровье, достоинство личности, право на личную неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбор места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, неотчуждаемые и непередаваемые иным способом (ст. 150 ГК).

В ст. 2 ГК законодатель отметил, что важным элементом предмета гражданского права служит *комплекс предпринимательских имущественных отношений*. Согласно абз. 3 п. 1 указанной статьи под *предпринимательской деятельностью* понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг гражданами и юридическими лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном законом порядке. *При этом необходимо различать предпринимательскую деятельность и деятельность предпринимателей*. Предприниматели не только заключают договоры, отвечают за их нарушение, но и привлекают наемных работников, платят налоги, таможенные пошлины, несут административную и даже уголовную ответственность за совершение противоправных деяний. Деятельность предпри-

нимателей регулируется и охраняется нормами всех отраслей права — как частного (гражданского, трудового и т.п.), так и публичного (административного, финансового и др.). Содержание же предпринимательской деятельности прежде всего составляют имущественные отношения юридически равных субъектов, т.е. то, что регулируется гражданским правом.

Метод гражданского права. *Гражданско-правовой метод* называют методом координации, правонаделения, дозволения, горизонтальных связей, так как его характеризуют юридическое равенство участников регулируемых отношений, их имущественная самостоятельность, автономия воли. Важной чертой гражданско-правового метода служит диспозитивность многих гражданско-правовых норм (абз. 2 п. 4 ст. 421 ГК). *Диспозитивные нормы* содержат определенное общее правило (общую модель) поведения участников, допуская возможность формирования ими иной модели, если это вытекает из другого закона и (или) соглашения самих сторон. Например, в силу п. 1 ст. 223 ГК право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законом или договором. Точно так же риск случайной гибели или случайного повреждения имущества по общему правилу диспозитивной ст. 211 ГК несет его собственник, если иное не предусмотрено законом либо договором.

1.2. Принципы гражданского права

На современном этапе развития гражданского общества уровень правового регулирования отношений, возникающих между различными субъектами права, зачастую еще не соответствует предъявляемым к нему требованиям. Это выражается, в частности, в допустимости различного рода вольных трактовок правоприменительными органами тех или иных положений, изложенных в законе. Чтобы избежать этого, при принятии решений по сложным, неурегулированным законом ситуациям правоприменительные органы должны руководствоваться соответствующими принципами права. Под *правовыми принципами* (от лат. *prīnzīpiūm* — начало, первоначало) в правовой науке понимаются стабильные нормативно-руководящие положения, отражающие объективную экономическую и социально-политическую реальность и выражающие закономерности развития имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений, в соответствии с которыми строятся нормативная база гражданско-правового

регулирования, регламентация поведения субъектов гражданского права и правоприменение. Таким образом, важнейшей функцией принципов права является обеспечение единства норм права в целом, а также в рамках отдельной отрасли. *Воздействие гражданско-правовых принципов на основные составляющие гражданского права* представлено на рис. 1.



Рис. 1. Воздействие гражданско-правовых принципов на основные составляющие гражданского права

В цивилистической литературе по вопросу системы гражданско-правовых принципов нет однозначной позиции. Так, одна группа ученых дифференцирует все гражданско-правовые принципы на общеправовые, отраслевые и подотраслевые. К *общеправовым принципам* относятся равноправие субъектов; законность; оптимальное сочетание коллективных, общественных и частных интересов; реальность и гарантированность прав и обязанностей субъектов права. *Отраслевые принципы* включают в себя свободу договора; неприкосновенность собственности; недопустимость произвольного вмешательства в частные дела; всемерную защиту гражданских прав; восстановление нарушенных прав; свободу, инициативность и добросовестность в реализации прав и обязанностей субъектов гражданского права. *Подотраслевые принципы* представлены: а) *принципами права собственности* (равенство форм собственности; недопустимость лишения имущества иначе, чем по решению суда; и др.); б) *принципами жилищного права* (неприкосновенность жилища; соблюдение санитарных, технических и бытовых требований, которым должны соответствовать жилые помещения; и др.); в) *принципами обязательственного права* (договорные и внедоговорные); г) *принципами творческого права* (свобода творчества и свобода использования объектов творчества).

Вместе с тем, другие авторы не видят необходимости в таком различии и вслед за законодателем под системой гражданско-правовых принципов понимают семь основных принципов, названных в п. 1 ст. 1 ГК, в основном базирующихся на положениях Конституции и выражающих особенности гражданского законодательства.

Принцип равенства участников гражданских отношений главным образом выражается в недопустимости наделения одного из участников гражданских правоотношений властными полномочиями в отношении другого их участника. В отношениях, регулируемых гражданским законодательством, Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования выступают на равных началах с другими участниками гражданских правоотношений — гражданами и юридическими лицами (п. 1 ст. 124 ГК). При этом равенство участников гражданских правоотношений не предполагает одинаковый объем и содержание принадлежащих участникам субъективных гражданских прав, так как в силу различных факторов (в частности таких, как имущественные возможности участников, их жизненные и хозяйственные интересы) последние всегда будут различны.

Неприкосновенность собственности как принцип гражданского права базируется прежде всего на норме ч. 3 ст. 35 Конституции, согласно которой никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных целей может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения. В своих статьях ГК расширил эту норму, установив, помимо возмещения стоимости имущества, правило возмещения убытков (ст. 16). Наряду с этим в гл. 15 ГК «Прекращение права собственности» предусмотрены случаи, допускающие прекращение права собственности по решению суда (подп. 1 п. 2 ст. 235), а также случаи принудительного изъятия у собственника имущества с выплатой возмещения по решению суда, а при совершении преступления или тяжкого правонарушения — без выплаты (конфискация — ст. 243).

Принцип свободы договора является ключевым в понимании сущности договорного права Российской Федерации. *Свобода договора выражает идею диспозитивности нормативно-правового регулирования.* Суть ее заключается в том, что закон предоставляет субъектам гражданского права свободу в определении и осуществлении их прав, прежде всего имущественных, преобладающих в гражданском праве. Наиболее полная характеристика принципа свободы договора содержится в ст. 421 ГК. Данный принцип означает:

- во-первых, что субъекты гражданского оборота свободны в решении вступления в договорные отношения или воздержания от заключения гражданско-правовых договоров. При этом по общему правилу понуждение к заключению договоров не допускается, за исключением случаев прямо предусмотренных законом;
- во-вторых, субъекты гражданского оборота свободны в выборе партнеров по договору (контрагентов);
- в-третьих, стороны договора вправе выбирать любую из предусмотренных нормативными правовыми актами моделей договоров или заключать договор, форма которого нормативно не предусмотрена, в том числе и модель, состоящую из элементов различных договоров (смешанный договор);
- в-четвертых, стороны договора вправе самостоятельно, по своему усмотрению, определять условия договора, за исключением случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (ст. 422 ГК).

Таким образом, договор должен соответствовать императивным нормам. Иное дело нормы, носящие диспозитивный

характер. Они применяются постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное. При этом стороны могут своим соглашением исключить применение диспозитивной нормы либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой (п. 4 ст. 421 ГК). Однако в гражданском праве есть договоры, которые обладают определенной спецификой. Прежде всего это *публичный договор* (ст. 426 ГК) и *договор присоединения* (ст. 428 ГК). Здесь важно понимать, что целью названных договоров никоим образом не является установление специфического правового режима, направленного на ограничение свободы договора, их цель — усиление гарантий прав социально более слабой стороны (потребителя).

Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела выражается в недопустимости для органов государственной власти и местного самоуправления вмешиваться в частные дела субъектов гражданского оборота, за исключением случаев их неправомерного поведения, а также в недопустимости вмешательства в частные дела субъектов гражданского оборота третьих лиц, если только последние не связаны с ними договорными отношениями.

Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав в первую очередь основывается на Конституции. Так, в ч. 1 ст. 34 Конституции провозглашается, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. В соответствии с этой гарантией в ст. 9 ГК устанавливается, что граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права, и по общему правилу отказ от осуществления права не ведет к прекращению этого права. Таким образом, принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав означает, что субъекты гражданского оборота осуществляют свои гражданские права не по воле других лиц, а по собственному усмотрению, т.е. они *свободны в установлении своих прав и обязанностей*.

Принцип обеспечения восстановления нарушенных прав достигается при помощи различных способов защиты прав, закрепленных в ст. 12 ГК. Среди указанных способов законодатель особо выделяет и возводит в ранг принципа гражданского права *восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих пра-*

во или создающих угрозу его нарушения. Восстановление прав представляет собой их возвращение титульному владельцу. При этом возврат имущественных прав не обязательно выступает мерой защиты права; он может быть и действием, завершающим договорные отношения. Например, согласно п. 1 ст. 622 ГК при прекращении договора аренды арендатор обязан вернуть арендодателю его имущество.

Принцип судебной защиты гражданских прав носит общегражданский конституционный характер. В частности, в ст. 11 ГК предусмотрено, что судебной защите подлежат права, нарушенные или хотя и не нарушенные, но оспоренные (например, два лица оспаривают одно и то же имущественное право на определенный правоохраняемый объект — право собственности на квартиру и т.п.). При этом защита нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляется в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством.

Говоря о принципах гражданского права, важно отметить законодательные новеллы. Федеральным законом от 30.12.2012 № 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» гражданское законодательство было дополнено обязанностью каждого действовать добросовестно. Учитывая то, что это положение было сформулировано законодателем в ст. 1 ГК среди основных начал гражданского законодательства, ученые называли его восьмым основным принципом гражданского права — **принципом добросовестности**. Здесь следует отметить, что в ранее действовавшей (и ныне утратившей силу редакции ГК) принцип добросовестности мог быть выведен только из содержания п. 2 ст. 6 ГК, напрямую не относившегося к нормам, устанавливающим основные начала гражданского права. Согласно современной редакции ст. 1 ГК, закрепляющей принцип добросовестности, участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и исполнении гражданских обязанностей. При этом недобросовестное, равно как и незаконное, поведение лиц не может приносить им какие-либо преимущества (п. 5 ст. 1 ГК). Однако как было отмечено в пояснительной записке к проекту Федерального закона «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — По-

яснительная записка) судам с осторожностью следует реализовывать указанный принцип. Так, в Пояснительной записке указано: «...Новая редакция ст. 1 ГК РФ открывает широкий простор для судебного толкования термина “добрая совесть” участника гражданского правоотношения. Однако чрезмерно широкое его понимание может приводить к опасным последствиям в виде ограничения какой-либо конкуренции среди хозяйствующих субъектов. Поэтому представляется, что в целях искоренения случаев явной несправедливости в гражданских правоотношениях потребуются осторожное применение в судебной практике новелл Закона, касающихся принципа добросовестности». В ст. 10 ГК, которая была существенным образом изменена, устанавливается, что добросовестность участников гражданских правоотношений предполагается. Это положение ограничивает широкое понимание добросовестного поведения в смысле ст. 1 ГК, а также позволяет не возлагать на участников гражданско-правового спора обязанности по доказыванию своей добросовестности в каждом судебном разбирательстве. Наряду с принципом добросовестности законодательно был введен (п. 1 и 3 ст. 10 ГК) запрет на обход закона с противоправной целью (далее — обход закона), который является формой злоупотребления правом. К действиям, направленным на обход закона, теперь должны применяться те же последствия, которые установлены для злоупотребления правом, если иное не указано в тексте ГК. Следует сказать и о том, что на практике могут появиться затруднения, связанные с определением сущности этого правового явления, а также с отграничением его от иных правовых институтов, к примеру, от института притворных сделок. Так, в некоторых судебных актах институт «обход закона» отождествляется с институтом «притворная сделка» (см., например, постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 23.12.2011 по делу № А32-3596/2010). При этом различия между действиями, направленными на обход закона, и притворными сделками в договорных правоотношениях следует проводить по направленности воли лиц, участвующих в них. При совершении действий, направленных на обход закона, воля лиц направлена на достижение именно того правового результата, который и заявляется заключаемыми сделками. Никакая иная сделка при обходе закона не прикрывается, стороны открыто декларируют достижение правового результата, который не может быть достигнут законным образом при использовании предназначенных для этого правовых

средств. Однако несовершенство законодательства позволяет им добиться такого результата при формальном игнорировании законодательно установленных запретов.

Статья 10 ГК предусматривает, что как злоупотребление правом может быть квалифицировано любое «заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав». Последствие злоупотребления правом — это полный или частичный отказ суда в защите права, а также иные меры, предусмотренные законом (п. 2 ст. 10 ГК).

1.3. Соотношение гражданского права с другими отраслями российского права

Отрасли права различаются как по предмету и методу правового регулирования, так, в определенной степени, и по своим функциям. Тем не менее их объединяют принципы права и государственного устройства, основополагающие критерии и понятийный аппарат. *Как правило, выделяют три основных, но не всеобъемлющих группы отраслей права: государственно-правовую, гражданско-правовую и уголовно-правовую.*

Отрасли государственно-правовой группы регулируют отношения, связанные с государственным и административно-территориальным устройством, законотворчеством, закреплением и реализацией основных конституционных прав и свобод, формированием государственного бюджета и др. При этом в соответствии с конституционным принципом разделения властей гражданское право дает понятия и систему гражданского законодательства и иных актов, содержащих нормы гражданского права (ст. 3 ГК). Согласно построению государственных органов, государственно-территориального устройства гражданским правом регулируется возможность участия Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований в гражданско-правовых отношениях. Также гражданское право конкретизирует конституционные права и свободы. Совместно с государственным правом гражданское право регулирует вопросы собственности, правового режима различных объектов. Большое значение для гражданского права имеет государственная регистрация актов гражданского состояния, юридических лиц, сделок (ст. 47, 51, 164 ГК), а также институт лицензирования, осуществляемого в административном порядке.

Отрасли гражданско-правовой группы. Наиболее сложно разграничивать отрасли, составляющие одну группу: граж-

данское право, земельное право, семейное право, трудовое право, гражданский процесс.

Так, *земельное право* сочетает в себе и метод власти-подчинения (административно-правовой), и гражданско-правовой метод. Согласно ст. 9 Конституции природные ресурсы частично входят в круг объектов частной собственности и гражданских правоотношений (ст. 130, гл. 17 ГК), хотя и имеют особый режим.

Так, в науке до сих пор нет целостного представления о соотношении земельного и гражданского права, например, в области регулирования права собственности на землю. Особенно, учитывая тот факт, что нормы ЗК, посвященные вопросам права собственности на землю как объекту недвижимости, во многом дублируют нормы ГК. Здесь важно иметь в виду, что объектом права собственности на землю являются не все земли вообще, а конкретный земельный участок. Это правило является общим для гражданского законодательства. Право собственности может рассматриваться только на вещи, определенные родовыми или индивидуальными признаками. Делается это для того, чтобы их легко можно было отграничить от других подобных вещей и установить над ними господство собственника. Таким образом, объектом гражданских правоотношений может быть земля как ограниченная территория, земельный участок или его часть и находящиеся на ней здания и сооружения. Объектом правоотношений по использованию земли всегда являются индивидуально определенный земельный участок и земельная доля. При этом под земельным участком следует понимать ограниченную территорию земли, которая обладает всеми необходимыми характеристиками индивидуально-определенной вещи, позволяющими совершать с нею гражданско-правовые сделки. Если иное не установлено законом, право собственности на земельный участок распространяется на находящиеся в границах этого участка поверхностный (почвенный) слой и водные объекты, находящиеся на нем растения (п. 2 ст. 261 ГК).

Важно различать гражданско-правовые обязательства по оказанию услуг, выполнению работ и долгосрочное, систематическое выполнение трудовых обязанностей (*трудовые правоотношения*). В отличие от обязательств по выполнению работ (например, подряд, возмездное оказание услуг) предметом трудовых отношений является процесс труда, передачи результата которого не происходит, а предмет гражданско-

правовых отношений составляет определенный материальный результат труда.

Исторически из гражданского права выделилось *семейное право*, которое регулирует имущественные и личные неимущественные отношения, но между узким кругом особых субъектов. Учитывая, что в большинстве случаев семейное право использует понятийный аппарат гражданского права, в ходе развития науки гражданского и семейного права среди ученых никогда не было единодушия относительно правовой принадлежности последнего. В число сторонников независимости семейного права входили такие видные советские ученые, как Д. М. Генкин¹, С. Н. Братусь², Г. М. Свердлов³, А. И. Пергамент⁴. Среди современных известных ученых яркой сторонницей независимости семейного права является Л. М. Пчелинцева⁵.

Многие другие правоведы, напротив, придерживались мнения, что семейное право является составной частью гражданского права. Наиболее яркий их представитель — О. С. Иоффе, который обосновывал одноотраслевой характер семейного и гражданского права⁶. Позицию, определяющую семейное право как подотрасль права гражданского, заняла М. В. Антокольская⁷. Так, М. В. Антокольская считает, что нет существенной разницы между предметом гражданского и семейного права, поскольку ч. 1 ст. 2 ГК включает в круг отношений, регулируемых гражданским законодательством, также другие имущественные и связанные с ними неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников⁸. Однако автор не приняла во внимание то, что самостоятельность участников, свойственная для гражданско-правовых отношений, в семейном праве не существует; автономии

¹ См.: Генкин Д. М. Предмет советского гражданского права. М., 1964.

² См.: Братусь С. Н. Предмет и система советского гражданского права. М., 1964.

³ См.: Свердлов Г. М. Советское семейное право. М., 1958.

⁴ См.: Пергамент А. И. Советское гражданское право. М., 1951. Т. 2. С. 364.

⁵ См.: Пчелинцева Л. М. Семейное право России : учебник. 6-е изд., перераб. М. : Норма: Инфра-М, 2010.

⁶ См.: Иоффе О. С. Советское гражданское право. Т. III. С. 185.

⁷ См.: Антокольская М. В. Семейное право : учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М. : Норма: Инфра-М, 2010.

⁸ См.: Там же.

воли, присущей участникам гражданско-правовых отношений, в семейном праве нет. Семейное право регулирует неимущественные и имущественные отношения, складывающиеся между членами семьи и — в предусмотренных законом случаях — между иными лицами. Личные неимущественные отношения в сравнении с имущественными отношениями имеют приоритетный характер, так как имущественные отношения всегда связаны с ними и вытекают из них¹.

Предмет семейно-правового регулирования не только обозначен семейным законодательством, но и содержит в качестве своей основы все характерные для семейно-правовых отношений признаки. Семейные правоотношения характеризуются тем, что они:

- возникают на основе брака, родства, усыновления, опеки и попечительства, принятия детей на воспитание;

- их субъектами являются лишь физические лица. Вместе с тем семейное законодательство содержит ряд норм, «адресованных» иным лицам (например, органам опеки и попечительства);

- являются длящимися и, как правило, носят личный характер.

Методы регулирования семейных и гражданских правоотношений (императивно-диспозитивные) имеют лишь внешнее, сугубо формальное, сходство. Так, для гражданских правоотношений характерны частноправовые начала, с которыми связана свобода гражданина в гражданско-правовой сфере современного общества. В регулировании семейных правоотношений, которые уже возникли, преобладают в основном начала публичные, особенно когда речь идет о защите нарушенных прав ребенка. Семейное право в отличие от гражданского несет большую воспитательную нагрузку, выполняет воспитательную миссию по отношению к самым широким слоям населения, а потому тяготеет не к экономике, а к нормам нравственного порядка.

Очень тесно гражданское право связано с *гражданским процессом*, основу которого составляют отношения, возникающие между участниками рассмотрения споров, вытекающих из гражданско-правовых отношений в судебных участках мировых судей, судах общей юрисдикции, арбитражных и третейских судах.

Уголовно-правовую группу отраслей составляют уголовное право, уголовный процесс, криминалистика, кримино-

¹ См. Пчелинцева Л. М. Указ. соч.

логия. Для этой группы отраслей характерен императивный метод, им свойственны меры принудительного воздействия, карательный характер ответственности, их основная функция — охранительная. Однако уголовное право охраняет и гражданско-правовые отношения (например, отношения собственности); оно, так же как и гражданское право, преследует цель предупреждения правонарушений. В свою очередь, гражданскому праву известны императивные нормы, одна из его функций — также охранительная. Наконец, гражданское право задевается и в отношениях, возникающих в связи с совершением преступления (например, гражданский иск в уголовном судопроизводстве о возмещении имущественного вреда, причиненного преступлением).

Таким образом, все отрасли права в совокупности представляют собой целостный механизм воздействия на общественные отношения. Преследуя общие цели и задачи, нормы одних отраслей права межфункционально взаимодействуют с другими, комплексно воздействуя на общественные отношения.

1.4. Система гражданского права

Обычно к структурным подразделениям системы гражданского права, традиционно именуемым ее элементами, относят нормы и институты гражданского права. Некоторые авторы выделяют также субинституты и подотрасли (суперинституты) гражданского права. Здесь следует отметить, что подотрасли (суперинституты) и субинституты гражданского права — это дополнительные структурные подразделения системы гражданского права. При этом не всякий институт гражданского права имеет в своем составе субинституты. Кроме того, следует отметить, что некоторые авторы предпочитают вместо словосочетания «подотрасль гражданского права» «суперинститут гражданского права», при этом смысловая нагрузка данного элемента системы гражданского права не изменяется.

На наш взгляд, *систему гражданского права образуют гражданско-правовые нормы и их блоки, входящие в состав гражданско-правовых подотраслей, институтов и субинститутов*, внешним выражением которых могут служить структурные элементы важнейшего акта гражданского законодательства — ГК, состоящего из гражданско-правовых предписаний, объединяемых в статьи и подборки статей: параграфы, главы, подразделы, разделы и части.

Итак, нормы гражданского права — это первичные элементы системы гражданского права, составляющие все остальные ее подразделения. В частности, нормы, регулирующие какой-либо вид гражданско-правовых отношений, объединяются в институты права, а нормы, регулирующие определенную сферу гражданско-правовых отношений, через институты объединяются в подотрасли гражданского права.

Подотрасль гражданского права представляет собой объединение нескольких родственных между собой институтов гражданского права (т.е. содержащих общие принципиальные положения, присущие только нескольким гражданско-правовым институтам). Таково, например, авторское право, наследственное право, обязательственное право в составе гражданского права. Здесь следует иметь в виду, что отдельные отрасли российского права, в частности земельное право, семейное право, не подразделяются на подотрасли. Поэтому в отличие от правового института подотрасль права не является обязательным компонентом каждой отрасли права.

Подотрасль права подразделяется на отдельные взаимосвязанные элементы, которыми являются институты права. *Под институтом гражданского права* понимается законодательно обособленная совокупность правовых норм, обеспечивающих комплексное регулирование определенной относительно самостоятельной группы однородных и взаимосвязанных гражданско-правовых отношений. Например, в подотрасли обязательственного права выделяются такие институты отдельных договорных обязательств, как договоры купли-продажи, аренды, подряда и т.д.

Вместе с тем в гражданском праве встречаются институты, которые входят в состав сразу нескольких отраслей права, поскольку состоят из норм разных правовых отраслей. Такие институты называются межотраслевыми или смешанными. Скажем, в системе гражданского права к подобным институтам можно отнести институт государственной собственности. Кроме того, в составе гражданского права существуют простые и так называемые сложные (комплексные) институты гражданского права, которые, будучи крупными институтами, состоят из более мелких институтов, именуемых субинститутами. При этом простой институт гражданского права включает в себя юридические нормы только одного гражданского права (например, институт залога в гражданском праве). Сложный (комплексный) институт гражданского права представляет собой относительно крупный институт, содер-

жащий более мелкие структурные образования — субинституты. В рамках сложного (комплексного) института гражданского права выделяются так называемые субинституты гражданского права. При этом *субинституты гражданского права* представляют собой более мелкие совокупности норм, которые, однако, тоже сохраняют единство и однородность своего предмета. Например, гражданско-правовой институт договора купли-продажи разделяется на субинституты розничной купли-продажи товаров, поставки, контрактации и т.д.; институт договора аренды — на субинституты проката, аренды транспортных средств, предприятий, финансовой аренды (лизинга) и т.д. При этом общие положения соответствующего сложного института распространяются на правила, регулирующие входящие в него субинституты. Так, общие положения об обязательствах и договорах распространяются и на договоры купли-продажи и аренды (институты), и на договоры поставки и проката (субинституты). В свою очередь, общие правила о купле-продаже распространяются на договоры поставки и контрактации, а общие правила об аренде — на договоры аренды транспортных средств, договоры проката и финансовой аренды.

Глава 2. ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

2.1. Понятие источников гражданского права

Когда речь идет о нормативных правовых актах, обычаях делового оборота и прецедентах, одни ученые называют их *источниками права*, а другие — *формами права*. При этом различаются внутренняя и внешняя формы права. *Внутренней формой права* называется система права, т.е. распределение правовых норм по отраслям и институтам соответственно характеру регулируемых ими отношений. *Внешней формой права* называются способы установления правовых норм. *Источники гражданского права представляют собой систему его внешних форм, в которых содержатся гражданско-правовые нормы.*

В частности, согласно п. «о» ст. 71 Конституции и нормам ГК *основными источниками гражданского права являются:*

1) нормы международного права и международные договоры Российской Федерации (ст. 7 ГК);

2) гражданское законодательство, состоящее главным образом из Гражданского кодекса Российской Федерации и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, регулирующих гражданские правоотношения (п. 2 ст. 3 ГК);

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

4) обычаи (ст. 5 ГК).

Не являются источниками гражданского права постановления Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ. В соответствии со ст. 126 и 127 Конституции обе эти высшие судебные инстанции вправе лишь давать разъяснения по вопросам судебной практики.

2.2. Гражданское законодательство Российской Федерации

Гражданское законодательство Российской Федерации главным образом состоит из Конституции, ГК и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, регулирующих гражданские правоотношения (п. 2 ст. 3 ГК). При этом нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать нормам ГК. В свою очередь, аналогичные нормы подзаконных актов не должны противоречить как нормам ГК и другим законам, так и актам органов исполнительной власти. Конституция Российской Федерации, имеющая высшую юридическую силу, прямое действие и применяемая на всей территории РФ, является фундаментом гражданского законодательства. Порядок применения статей Конституции в судебной практике закреплен в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 31.10.1995 № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия». *Нормативные правовые акты Российской Федерации* представляют собой акты, имеющие обязательную силу и рассчитанные на неоднократное применение, принятые уполномоченными государственными органами, выражающие властные веления, порождающие правовые последствия, создающие юридическое состояние и направленные на регулирование общественных отношений. В зависимости от вида субъекта нормотворчества, нормативные правовые акты классифицируются на *законодательные* и *подзаконные*. При этом для нормативных правовых актов важен принцип иерархии, выражающийся в том, что нормативный акт нижестоящего государственного органа не может противоречить закону и акту вышестоящего органа.

Гражданское законодательство подразделяется на *федеральные конституционные и федеральные законы*, центральное место среди которых занимает отраслевой кодифицированный нормативный правовой акт — *Гражданский кодекс Российской Федерации*. Кодекс имеет сложную структуру. Он состоит из четырех частей, которые в свою очередь делятся на разделы, подразделы, главы и, наконец, на статьи. Своим регулированием ГК охватывает все основные институты гражданского права. Так, его первая часть включает в себя такие важные разделы, как «Общие положения» (разд. I), «Право собственности и другие вещные права» (разд. II), «Общая часть обязательств» (разд. III). Часть вторая ГК

состоит из одного раздела — «Отдельные виды обязательств» (разд. IV), включающего главы, посвященные регулированию соответствующих видов обязательств. Третья часть ГК состоит из разд. V «Наследственное право» и разд. VI «Международное частное право». Четвертая часть целиком посвящена регулированию прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации (разд. VII).

Приоритет норм ГК выражается в том, что нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать Кодексу (абз. 2 п. 2 ст. 3 ГК). При коллизии гражданско-правовых норм, содержащихся в ГК, других федеральных законах и, тем более, других источниках гражданского права, правоприменительный орган должен руководствоваться нормами ГК, если только в самом Кодексе не предусмотрено иное. Здесь важно отметить, что 2008—2013 гг. охватывают период серьезного реформирования гражданского законодательства. Так, в 2009 г. во исполнение Указа Президента РФ от 18.07.2008 № 1108 «О совершенствовании Гражданского кодекса Российской Федерации» коллективом ученых была разработана Концепция развития гражданского законодательства¹, одобренная Президентом РФ 7 октября 2009 г. На ее основе был разработан проект Федерального закона «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации». Для того чтобы избежать затруднений в применении всех многочисленных (глобальных) изменений в ГК при их одновременном вступлении в законную силу, на законодательном уровне было принято решение о поэтапном (в разные сроки) вступлении в силу предусмотренных указанным проектом изменений. Так называемый «Большой Проект» был поделен на отдельные федеральные законы, содержащие «небольшие изменения» и вступающие в силу в разные временные сроки.

На территории Российской Федерации применяются только те федеральные конституционные и федеральные законы, которые *опубликованы в официальных источниках* (на сегодняшний день в соответствии со ст. 4 Федерального закона от 14.06.1994 № 5-ФЗ «О порядке опубликования

¹ См.: Проект концепции совершенствования общих положений гражданского кодекса Российской Федерации // Вестник ВАС РФ. 2009. № 4; Проект концепции развития законодательства о вещном праве // Указ. ист.

и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» официальным опубликованием федерального конституционного закона, федерального закона, акта палаты Федерального Собрания считается первая публикация его полного текста в «Парламентской газете», «Российской газете», «Собрании законодательства Российской Федерации» или первое размещение (опубликование) на «Официальном интернет-портале правовой информации» (www.pravo.gov.ru)).

Акты гражданского законодательства действуют на всей территории Российской Федерации, т.е. на территории подведомственной принявшему их органу. Тем самым реализуется *действие гражданского законодательства в пространстве*. Однако из этого правила есть исключения: 1) в силу указания закона территориальные границы действия акта гражданского законодательства или действия его отдельных норм могут быть ограничены; 2) при регулировании правоотношений международного характера законодательство одной страны в определенных случаях и по определенным вопросам может применяться на территории другой страны.

Действие гражданского законодательства по кругу лиц состоит в том, что *его акты распространяются на всех субъектов гражданских правоотношений, находящихся на территории, в пределах которой действует гражданское законодательство*. В порядке исключения законодатель может прямо или косвенно определить круг лиц, на которых распространяется та или иная норма права. Кроме того, на некоторых субъектов гражданского права, в частности на граждан других государств и иностранных юридических лиц, находящихся на территории Российской Федерации, наряду с гражданским законодательством России может распространяться и законодательство государств, подданными которых они являются.

Действие гражданского законодательства во времени по общему правилу, закрепленному в ст. 4 ГК, состоит в том, что *акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются только к тем регулируемым гражданским правовым отношениям, которые возникнут после введения их в действие*. Исключением из этого правила являются прямо предусмотренные законом случаи, когда действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие (абз. 2 п. 1 ст. 4 ГК). Так, например, обратную силу имеет действие ст. 234 ГК (приобретательная давность), которое распространяется и на случаи, когда владение имуще-

твом началось до 1 января 1995 г. и продолжалось в момент введения в действие части первой ГК.

Применение гражданского законодательства по аналогии. Как бы ни развивалось законодательство, в нем неизбежны пробелы. Под словом «пробел» понимается упущение, недостаток. При этом упущение характеризуется как неисполнение должного, недосмотр, ошибка по небрежности, а недостаток — как несовершенство, изъян, погрешность или неполное количество чего-либо. Однако некоторые правоведы выделяют в праве такую категорию, как «преднамеренные» пробелы, существующие, например, там, где законодатель сознательно оставлял вопрос открытым с целью предоставить его решение течению времени или отдавал его решение на усмотрение правоприменительных органов. Как известно, пробел существует в двух видах — в виде полного отсутствия какого-либо регулирования возникших правоотношений и в виде неполноты имеющегося регулирования, т.е. образуется там, где имеет место радикальная противоречивость норм одинаковой силы, когда одна из них «уничтожает» другую. *Эти пробелы восполняются путем применения к общественным отношениям аналогии закона и аналогии права.*

Так, согласно п. 1 ст. 6 ГК **аналогия закона** применяется, если: а) возникшие отношения по характеру являются гражданско-правовыми (п. 1, 2 ст. 2 ГК); б) отсутствует закон, иной нормативный акт, прямо регулирующий эти отношения, а также договор, положения которого позволяют урегулировать ситуацию, и, если спор возник в области предпринимательской деятельности, то учитывается также отсутствие такого источника права, как обычай; в) имеется закон, регулирующий сходные отношения; г) применение такого закона не противоречит существу спорных правоотношений. При невозможности использовать аналогию закона применяется **аналогия права**: права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал, принципов и смысла гражданского законодательства, регулирующих сходные отношения, а также требований добросовестности, разумности и справедливости (п. 2 ст. 6 ГК).

2.3. Иные нормативные правовые акты Российской Федерации и международные акты, содержащие нормы гражданского права

Под *иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы гражданского права*, прежде всего следует понимать

подзаконные акты, включающие Указы Президента РФ; постановления Правительства РФ; нормативные акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти. *Указы Президента РФ* могут быть приняты по любому вопросу, входящему в компетенцию Президента России (ст. 80—90 Конституции), при этом они не должны противоречить ГК и другим федеральным законам. В свою очередь, *постановления Правительства РФ* принимаются на основе закона и для его детальной конкретизации в регулировании конкретных правоотношений. Указанные постановления также не должны противоречить ГК, другим федеральным законам и Указам Президента РФ. В соответствии с п. 2 Указа Президента РФ от 23.05.1996 № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» акты Президента РФ и акты Правительства РФ в течение 10 дней после дня их подписания подлежат официальному опубликованию в «Российской газете», Собрании законодательства Российской Федерации и на «Официальном интернет-портале правовой информации» (www.pravo.gov.ru). *Нормативные правовые акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти*, содержащие нормы гражданского права, могут издаваться только в случаях и в пределах допускаемых ГК, другими законами и нормативными правовыми актами. Согласно п. 9 названного Указа нормативные правовые акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти подлежат обязательному опубликованию в «Российской газете», а также в Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти издательства «Юридическая литература» Администрации Президента Российской Федерации. Также к иным нормативным правовым актам, содержащим нормы гражданского права, относятся *акты органов власти и управления субъектов РФ и органов местного самоуправления*. Компетенция этих органов определяется в соответствии с действующим законодательством о территориальном управлении и местном самоуправлении. Их решения обязательны для всех субъектов гражданских правоотношений, находящихся на территории соответствующих административно-территориальных единиц.

Наряду с национальными (внутренними) законами и иными правовыми актами источниками гражданского права служат *общепризнанные принципы и нормы международного права*,

такие, например, как свобода торговли, мореплавания и др., а также *международные договоры Российской Федерации*, являющиеся в соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции и ст. 7 ГК составной частью правовой системы России. Эти принципы и нормы содержатся в Уставе ООН, декларациях и резолюциях Генеральной Ассамблеи ООН, документах других международных организаций, многосторонних договорах (конвенциях), решениях Международного суда. Под *международными договорами* понимаются соглашения, заключаемые Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемые международным правом. Международные договоры могут быть межгосударственными, межправительственными и межведомственными и именоваться договором, соглашением, конвенцией, протоколом, обменом письмами или нотами и т.д. Международные договоры, подписанные (ратифицированные) Российской Федерацией, как правило, публикуются в Собрании законодательства РФ, «Российской газете», Бюллетене международных договоров. Международные договоры применяются к отношениям, регулируемым гражданским законодательством, непосредственно, кроме случаев, когда для их применения требуется издание внутрироссийского акта. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора (п. 2 ст. 7 ГК).

2.4. Обычаи. Роль судебной и арбитражной практики в гражданских правоотношениях

Обычаи. Рассмотренные три вида источников гражданского права регулируют любые гражданские правоотношения. Что же касается четвертого вида — обычаев — то они широко применяются в предпринимательской и иной деятельности, например, в отношениях, связанных с определением гражданами порядка пользования общим имуществом. В соответствии с п. 1 ст. 5 ГК *обычаем* признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Не подлежат применению лишь такие обычаи, которые противоречат обязательным для

участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору.

Обычаи всегда принимались во внимание в правовом регулировании гражданских отношений. В частности, в ст. 168 ГК РСФСР предусматривалось, что обязательства должны исполняться надлежащим образом и в установленный срок в соответствии с условиями договора и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условий и требований — в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями. Гражданский кодекс РФ сохранил указанный принцип, но ввел в регулирование вопроса об обычаях ряд новелл. Здесь важно отметить, что положения ст. 5 ГК, посвященной регулированию обычаев, в процессе развития гражданского законодательства неоднократно подвергались изменениям. Так, в недавнем прошлом в ГК из всех обычаев («обычно предъявляемых требований») были особо выделены обычаи делового оборота, рассчитанные исключительно на предпринимательские отношения. Сейчас это положение по объективным причинам уже не действует. Ведь, например, наряду с термином «обычай делового оборота» в праве широко распространен термин «торговый обычай». В частности, постановлением Правления Торгово-промышленной палаты РФ от 28.06.2001 № 117-13 «Развитие законодательства о предпринимательстве и роль торгово-промышленных палат в этом процессе» (п. 4) Правила Международной торговой палаты для толкования торговых терминов «Инкотермс-2000» были признаны торговыми обычаями. В связи с этим на практике встал вопрос о тождественности обычая делового оборота и торгового обычая. При этом суды, именуя «Инкотермс-2000» торговым обычаем, одновременно ссылались на нормы ГК об обычае делового оборота (постановления ФАС Волго-Вятского округа от 08.09.2009 по делу № А28-10951/2008-271/19, ФАС Поволжского округа от 14.10.2008 по делу № А55-861/2008, ФАС Уральского округа от 29.01.2007 № Ф09-12286/06-С1). В целях устранения терминологической путаницы, отмеченной в Концепции развития гражданского законодательства, в ГК были внесены соответствующие изменения. Следует сказать и о том, что необходимость таких изменений была обусловлена процессом унификации законодательства, поскольку в ряде международных договоров, в том числе заключенных Российской Федерацией, обычай указан как источник гражданского права. Поэтому теперь (после соответствующих изменений в ГК) источником гражданского права является

не обычай делового оборота, а просто обычай, без указания на сферу деятельности, в которой он сложился и применяется. Из сопоставления ст. 5 и 6 ГК следует, что суд или другой правоприменительный орган не только может, но и обязан при обнаружении в правовом акте пробела, который не восполняется договором, применить обычай. Это правило, заложенное в части первой ГК еще при вступлении ее в силу, до сих пор актуально. Здесь следует сказать о том, что практически сразу же после вступления в силу части первой ГК в совместном постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 01.07.1996 № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» было дано разъяснение по поводу применения судами обычая, хотя и не в широком его понимании (как сформулировано в действующей редакции ГК), а обычая делового оборота (как было указано в ГК ранее). Так, в этом постановлении разъясняется, что под обычаем делового оборота, который в силу ст. 5 ГК может быть применен судом при разрешении спора, вытекающего из предпринимательской деятельности, следует понимать не предусмотренное законодательством или договором, но сложившееся, т.е. достаточно определенное в своем содержании, широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, например, традиции исполнения тех или иных обязательств и т.п. Обычай делового оборота может быть применен независимо от того, зафиксирован ли он в каком-либо документе (опубликован в печати, изложен во вступившем в законную силу решении суда по конкретному делу, содержащему сходные обстоятельства и т.п.).

Необходимо подчеркнуть, что в связи с формированием свободного рынка товаров, работ и услуг роль обычая как источника регулирования гражданских правоотношений значительно возросла. *Правовое значение обычаев состоит в том, что они по очередности применения находятся после нормативных актов и договора.* В связи с этим п. 2 ст. 5 ГК предусматривает, что обычаи, которые противоречат обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договора, не применяются. Здесь важно сказать, что хотя законодатель и изменил ст. 5 ГК исключив из нее словосочетание «делового оборота», на сегодняшний день, в некоторых статьях ГК по-прежнему говорится не обо всех обычаях, возможных к применению в гражданском пра-

ве, а именно об «обычае делового оборота» (см., например, ст. 309, п. 5 ст. 421, п. 2 ст. 427, ст. 431 ГК). При этом остается неопределенность: то ли законодатель сознательно оставил в указанных статьях упоминание именно об обычае делового оборота, то ли это является законодательной недоработкой.

Итак, один из видов обычаев делового оборота выделен в самом ГК. Имеется в виду норма ст. 427 ГК, которая допускает возможность использования примерных условий, разработанных одним из контрагентов. Эта норма предусматривает, что примерные условия рассматриваются как договорные условия в случаях, когда в самом договоре содержится отсылка к ним. Если же такая отсылка отсутствует, примерные условия применяются к отношениям сторон в качестве обычаев делового оборота. Для этого необходимо, чтобы подобные условия отвечали требованиям, которые предъявляются в ст. 5 ГК (имеется в виду прежде всего то, что они не противоречат обязательным для сторон положениям законодательства или заключенному сторонами договору), а также в п. 5 ст. 421 ГК (они не противоречат любым применяемым к таким отношениям сторон нормам законодательства, включая диспозитивные).

Обычай следует отличать от обыкновений и практики взаимоотношений сторон в договорных обязательствах («заведенного порядка»). Обыкновения — это также общепризнанные обычаи. Они могут быть даже систематизированными и опубликованными, например, Правила толкования международных торговых терминов «Инкотермс» и Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов. Однако подобного рода правила становятся обязательными для контрагентов только в случае прямой ссылки на них в договоре. Сходным образом и *практика взаимоотношений* сторон служит лишь подразумеваемым сторонами условием конкретного договора. Возможность использования в предпринимательской деятельности как обычаев, так и обыкновений и практики взаимоотношений сторон допускается, наряду со ст. 5 ГК, ст. 6, 221, 309, 421 и 431 ГК, а также ст. 9 Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., действующей для России с 1 сентября 1991 г.

Обычаи широко применяются во внешнеторговом обороте. Это объясняется в значительной мере тем, что прямые отсылки к ним содержатся в актах, регулирующих порядок разрешения внешнеторговых споров, а также в некоторых международных актах. Так, ст. 9 Конвенции ООН о договорах

международной купли-продажи товаров предусматривает, что стороны связаны любым обычаем, относительно которого они договорились, и установленной практикой отношений. Не ограничиваясь этим, Конвенция устанавливает: «При отсутствии договоренности об ином считается, что стороны подразумевали применение к договору или его заключению обычая, о котором они знали или должны были знать и который в международной торговле широко известен и постоянно соблюдается сторонами в договорах данного рода в соответствующей области торговли». Нетрудно заметить различие этой международной нормы и ст. 5 ГК. Имеется в виду как понимание самой сути обычая, так и возможность его применения при отсутствии прямой отсылки к нему в договоре. Основное различие состоит в том, что обычаем руководствуются независимо от того, применялся ли он сторонами в их практике и был ли вообще известен сторонам. Указанное обстоятельство позволяет отметить *близость обычаев делового оборота к диспозитивным нормам*, с той, однако, разницей, что диспозитивные нормы все же пользуются приоритетом (п. 5 ст. 421 ГК).

Роль судебной и арбитражной практики в гражданских правоотношениях. Ранее было сказано, что *судебная и арбитражная практика не является источником гражданского права*. Однако роль постановлений Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ в регулировании гражданских правоотношений достаточно велика, так как они представляют собой юридически значимые документы, соответствующие принципам права и действующему законодательству. Решения судов и арбитражей по гражданским делам обязательны для исполнения лицами, в отношении которых они вынесены. Постановления судебных пленумов обязательны для соответствующих судов. Следует иметь в виду, что с некоторыми позициями Высшего Арбитражного суда РФ и Верховного суда РФ можно ознакомиться на их официальных сайтах: www.arbitr.ru и www.vsrfr.ru соответственно.

Глава 3. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ

3.1. Понятие, субъекты и объекты гражданского правоотношения

Понятие гражданского правоотношения. В современной цивилистической науке существует множество взглядов на понятие гражданского правоотношения. Так, по мнению одних авторов правоотношение является результатом регулирования общественных отношений нормами права. Другие авторы, в частности О. С. Иоффе, подчеркивая сложность и недостаточную проработанность проблемы правоотношения правовой наукой, отмечают, что, существуя между конкретными лицами, правовые отношения выступают как юридически закреплённое взаимное поведение этих лиц, регулируемое исходящими от государства правовыми нормами, а его осуществление обеспечивается силой государственного принуждения. Большинство российских цивилистов разделяется точка зрения, согласно которой под *гражданским правоотношением* понимается урегулированное нормами гражданского права имущественное или связанное с имущественным личное неимущественное отношение, участники которого являются носителями гражданских прав и обязанностей. От других видов общественных отношений, регулируемых нормами права, гражданско-правовые отношения отличает *метод их регулирования, основанный на юридическом равенстве сторон*. Поэтому в большинстве случаев гражданские правоотношения устанавливаются по воле участвующих в них лиц. Типичным основанием возникновения гражданских правоотношений является *договор*. В гражданском правоотношении стороны вправе требовать друг от друга определенного поведения только в силу существующего между ними договора или прямого указания закона. Так, например, заказчик вправе требовать от исполнителя оказания только той услуги, которую последний согласился выполнить в соответствии с заключённым между ними договором. В случаях, когда гражданское правоотношение устанавливается помимо воли его участников, стороны также

находятся в юридически равном положении. *С утратой юридического равенства сторон меняется и природа правоотношения: оно перестает быть гражданским.*

Элементы гражданского правоотношения. Наиболее полная характеристика гражданского правоотношения может быть дана, когда оно рассматривается с точки зрения отдельных его составляющих, к числу которых относятся содержание, субъекты и объекты правоотношения. *Субъектами гражданского правоотношения являются его участники.* Ими могут быть: 1) граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства; 2) российские и иностранные юридические лица; 3) Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования. В ГК и других актах гражданского законодательства все возможные субъекты гражданских правоотношений охватываются понятием «лица». Они характеризуются тем, что являются носителями субъективных гражданских прав и обязанностей.

Под *объектом правоотношения* понимают то, на что данное правоотношение направлено и оказывает определенное воздействие. Существует мнение, что объектом гражданского правоотношения является предмет деятельности (поведения) субъектов правоотношения. Так, если следовать закону, и прежде всего ст. 128 ГК, то к объектам гражданских прав относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага. Вместе с тем другие авторы справедливо отмечают, что нельзя рассматривать в качестве объекта гражданского правоотношения сами материальные, духовные и иные блага: вещи, продукты творческой деятельности, действия людей, результаты их действий и т.п., поскольку гражданское правоотношение может воздействовать лишь на поведение людей, направленное на различного рода блага, но не на сами эти блага. Таким образом, в качестве *объекта гражданского правоотношения* выступает поведение его субъектов, направленное на различного рода материальные и нематериальные блага.

3.2. Содержание гражданского правоотношения

Мы уже говорили, что наряду с субъектами и объектами важным элементом гражданского правоотношения выступает его *содержание*. В цивилистической науке сформировалось

мнение о том, что содержание гражданского правоотношения образуют субъективные права и обязанности его участников. Однако существует и иная позиция, согласно которой содержание гражданского правоотношения составляют гражданские права и обязанности. Авторы, отстаивающие эту теорию, исходят из понимания того, что субъективные права и обязанности появляются лишь в результате правового регулирования. Следовательно, общественное отношение до его правового регулирования не имело своего содержания, либо оно исчезло в процессе правового регулирования. Учитывая изложенную точку зрения, наиболее правильно представляется говорить о *субъективных правах и обязанностях* как о юридическом содержании гражданских правоотношений. Общепринятой является трактовка субъективного гражданского права как меры дозволенного поведения субъекта данного права.

Субъективное гражданское право имеет собственное содержание, состоящее из юридических возможностей (правомочий), предоставленных субъекту. Как правило, *различные субъективные гражданские права включают в себя три легальных правомочия*:

1) *правомочие на собственные действия*, означающее возможность субъекта самостоятельно совершать физические и юридически значимые действия;

2) *правомочие требования*, представляющее собой возможность требования от обязанного субъекта исполнения возложенных на него обязанностей;

3) *правомочие на защиту*, выступающее в качестве государственно-принудительных мер в случае нарушения субъективного права.

Ограничения прав субъектов гражданских правоотношений могут предусматривать только федеральные законы. Так, в соответствии со ст. 1 Федерального закона от 04.08.2001 № 107-ФЗ «О внесении дополнения в Закон Российской Федерации “О средствах массовой информации”» указанный Закон дополнен ст. 19.1, согласно которой, в частности, иностранное юридическое лицо, а равно российское юридическое лицо с иностранным участием, доля (вклад) иностранного участия в уставном (складочном) капитале которого составляет 50% и более, гражданин Российской Федерации, имеющий двойное гражданство, не вправе выступать учредителями теле-, видеопрограмм.

Субъективная гражданская обязанность — это основанная на законе мера должного поведения участника гражданского правоотношения. Обязанность выражается в необходимости совершения субъектом определенных действий или воздер-

жания от них. В этой связи в гражданско-правовом регулировании обычно различают *обязанности активного* (действия) и *пассивного* (бездействия) *типа*.

Субъективные гражданские права и обязанности связаны между собой. Например, для того чтобы заказчик мог реализовать свое субъективное право на изготовленный по его заказу гарнитур (результат работы подрядчика в договоре бытового подряда), подрядчик должен выполнить обязательство по его изготовлению и передаче заказчику. В большинстве гражданских правоотношений каждый из его субъектов одновременно имеет права и несет обязанности. При этом субъективные гражданские права и обязанности возникают одновременно. Но встречаются и гражданские правоотношения, в которых у одного из участников есть только субъективное право, а у другого — только субъективная обязанность.

3.3. Виды гражданских правоотношений

Гражданские правоотношения подразделяются на виды по различным основаниям.

1. *Самое распространенное деление гражданских правоотношений происходит по объекту (предмету) их воздействия на общественные отношения.* По данному критерию различают:

- *имущественные правоотношения.* К ним относятся правоотношения, имеющие своим объектом материальные блага (имущество) и отражающие либо принадлежность имущества определенному лицу, либо переход имущества от одного лица к другому лицу, а также правоотношения по поводу прав на использование результатов интеллектуальной деятельности и обязательственные правоотношения;

- *личные неимущественные правоотношения.* Эти правоотношения имеют в качестве объекта результаты интеллектуальной деятельности, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, связанные, в частности, с авторством на результаты умственного труда, именем гражданина, его личной, семейной тайной и другими нематериальными благами.

2. *С позиции наличия либо отсутствия правовой связи правообладателя с третьими лицами гражданские правоотношения делятся:*

- на абсолютные правоотношения. В такого рода правоотношениях (собственность на вещь, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности) управомоченному лицу противостоит неопределенный круг третьих (обязанных) лиц;

- *относительные правоотношения.* В них правообладателю (управомоченному лицу) — продавцу, арендодателю, страховщику — противостоит определенное обязанное лицо — покупатель, арендатор, страхователь, которые обычно, в зависимости от характера конкретного требования, могут (как кредиторы и должники) поочередно меняться местами.

Следует иметь в виду, что деление гражданских правоотношений на абсолютные и относительные в значительной степени носит условный характер, так как во многих гражданских правоотношениях зачастую сочетаются как абсолютные, так и относительные элементы. Например, арендное правоотношение носит относительный характер. Между тем, право арендатора может быть нарушено и защищается от нарушений со стороны не только арендодателя, но и других окружающих арендатора лиц.

3. *В зависимости от того, какой «этап жизни» вещи или исключительного права обслуживает правоотношение, различают:*

- *вещные правоотношения.* В подобного рода правоотношении интерес управомоченного лица удовлетворяется за счет полезных свойств вещи путем его непосредственного взаимодействия с вещью;

- *обязательственные правоотношения.* В них интерес управомоченного лица может быть удовлетворен только за счет определенных действий обязанного лица по предоставлению управомоченному лицу соответствующих материальных благ.

Вещные правоотношения реализуются действиями самого управомоченного лица. Скажем, юридический интерес собственника будет удовлетворен, если никто не будет ему препятствовать владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащими ему вещами. Обязательственное правоотношение реализуется путем совершения определенных действий обязанным лицом. Так, интересы продавца будут удовлетворены лишь после передачи ему покупателем определенной договором денежной суммы за проданную вещь. При этом разделение правоотношений на вещные обязательственные также весьма условно. В частности, ст. 305 ГК допускает защиту лица, хотя и не являющегося собственником имущества, но владеющего им, в том числе на основании договора (обязательственное правоотношение), с помощью вещного иска. Таким образом, одни и те же правоотношения могут классифицироваться по разным основаниям, образуя тем самым новую классификационную рубрику. Например, по различным основаниям правоотношения могут подразделяться на срочные, бессрочные, денежные, корпоративные, наследственные, долевые, солидарные, регрессные, простые, сложные, взаимные и др.

Глава 4. ГРАЖДАНЕ (ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА) КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

4.1. Гражданская правосубъектность

Под *правосубъектностью* главным образом понимают способность лица иметь и осуществлять непосредственно или через представителя юридические права и обязанности, т.е. быть субъектом права. *Классически данное понятие образует синтез правоспособности и дееспособности.* Однако следует понимать, что о гражданской правосубъектности можно говорить лишь применительно к совершеннолетним гражданам, так как их правоспособность и дееспособность сливаются воедино, совпадают во времени. Также необходимо отметить что, раскрывая указанные понятия, мы следуем нормам ГК и говорим не о правоспособности и дееспособности физических лиц вообще, а именно граждан России. При этом в правовую категорию *физических лиц* входят не только граждане Российской Федерации, но и иностранцы, лица без гражданства (апатриды), беженцы, вынужденные переселенцы. Граждане (физические лица) различаются по своим именам, национальности, гражданству, вероисповеданию, возрасту, полу и семейному положению. В частности, в соответствии со ст. 5 Федерального закона от 31.05.2002 № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» *гражданами России являются:*

- а) лица, имеющие гражданство Российской Федерации на день вступления в силу указанного Закона;
- б) лица, которые приобрели гражданство Российской Федерации в соответствии с данным Законом.

Правоспособность гражданина — это потенциальная (общая, абстрактная) способность физического лица иметь гражданские права и нести обязанности. Она признается в равной мере за всеми гражданами, возникает в момент рождения гражданина и прекращается с его смертью (ст. 17 ГК). Правоспособности свойственны абстрактность и неотчуждаемость. В отдельных случаях правоспособность возникает и до рождения. Так, ребенок умершего, зачатый при его жиз-

ни, но родившийся после его смерти, по закону приобретает право на наследство умершего. В таких случаях закон предусматривает охрану интересов возможного наследника, однако никаких прав на имущество либо наследование еще не родившийся ребенок иметь не может. При этом правоспособность возникнет лишь в случае рождения, если же ребенок родится мертвым, то он и не будет призван к наследованию.

Факты рождения и смерти устанавливаются по медицинским показаниям. Определенные проблемы установления факта рождения связаны с применением методов вспомогательных репродуктивных технологий (экстракорпорального оплодотворения, вспомогательного хэтчинга, донорства спермы, суррогатного материнства и др.), используемых в соответствии с Приказом Минздрава России от 30.08.2012 № 107н, утвердившим порядок использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению. С определением момента смерти также связано много различных медицинских и правовых вопросов. Так, в медицине различают состояние *клинической смерти* (когда происходит остановка работы отдельных органов — сердца, почек, головного мозга — однако существует возможность восстановления жизнеспособности организма) и *биологической смерти* (когда начинаются необратимые процессы в организме человека). Для определения момента, с которым гражданское законодательство связывает прекращение правоспособности, следует говорить о биологической смерти, т.е. когда возврат человека к жизни невозможен. В спорных случаях (в частности, таких, как случаи длительного применения различных искусственных систем жизнеобеспечения организма человека) заключение о смерти гражданина может быть сделано на основе определения момента смерти, сформулированного в ст. 9 Закона РФ от 22.12.1992 № 4180-1 «О трансплантации органов и (или) тканей человека». В соответствии с данной статьей заключение о смерти фиксируется консилиумом врачей-специалистов на основе констатации необратимой гибели всего головного мозга (смерть мозга), установленной в соответствии с процедурой, утвержденной федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере здравоохранения и социального развития¹. При этом, как бы ни про-

¹ См.: приказ Минздрава России от 20.12.2001 № 460 «Об утверждении Инструкции по констатации смерти человека на основании смерти мозга».

изошли рождение или смерть гражданина, юристы оперируют соответствующими *записями в актах гражданского состояния*. Указанные акты, определяющие возникновение и прекращение гражданской правоспособности, такие как рождение и смерть гражданина, подлежат государственной регистрации органами ЗАГС путем внесения соответствующих записей в актовые книги и выдачи гражданам свидетельств на основании этих записей (ст. 47 ГК, Федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»).

Объем гражданской правоспособности определяется нормами ст. 18 ГК, содержащей перечень гражданских прав, к числу которых, в частности, относится возможность иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать имущество, заниматься предпринимательской либо любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности. Данный перечень не является исчерпывающим, поэтому гражданин вправе иметь иные имущественные и личные неимущественные права. *Свои гражданские права и обязанности гражданин приобретает и осуществляет под своим именем* (п. 1 ст. 19 ГК), посредством которого происходит индивидуализация каждого отдельного гражданина. Имя гражданина включает фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая.

Гражданин не вправе при приобретении прав и обязанностей пользоваться именем других лиц (п. 4 ст. 19 ГК), однако в случаях, предусмотренных законом, он вправе использовать *вымышленное имя* (псевдоним) либо в исключительных случаях, не пользоваться ни подлинным, ни вымышленным именем (например, при опубликовании произведений гражданин вправе выпустить последнее в свет анонимно, т.е. без указания имени). Согласно абз. 2 п. 4 ст. 19 ГК имя физического лица или его псевдоним могут быть использованы с согласия этого лица другими лицами в их творческой деятельности, предпринимательской или иной экономической деятельности способами, исключающими введение в заблуждение третьих лиц относительно тождества граждан, а также исключая злоупотребление правом в других формах. При этом вред,

причиненный гражданину в результате нарушения его права на имя или псевдоним, подлежит возмещению в соответствии с ГК. Так, при искажении имени гражданина либо при использовании имени способами или в форме, которые затрагивают его честь, умаляют достоинство или деловую репутацию, гражданин вправе требовать опровержения, возмещения причиненного ему вреда, а также компенсации морального вреда (п. 5 ст. 19 ГК).

В порядке, установленном законом, гражданин вправе переменить данное ему при рождении имя. При этом все права и обязанности за ним сохраняются, кроме того, на него возлагается обязанность сообщить об изменении имени его кредиторам и должникам (п. 2 ст. 19 ГК).

Гражданская правоспособность иностранного физического лица определяется его личным законом, каковым считается право страны, гражданство которой это лицо имеет. Если лицо наряду с российским гражданством имеет и иностранное гражданство, его личным законом является российское право. Равным образом российское право является личным законом иностранного гражданина, имеющего место жительства в Российской Федерации. При наличии у лица нескольких гражданств личным законом считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства. Личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства (п. 1—5 ст. 1195 ГК). При этом по общему правилу иностранные граждане и лица без гражданства (апатриды) пользуются в Российской Федерации гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами, кроме случаев, установленных законом (ст. 1196 ГК).

Дееспособность гражданина — это его способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 21 ГК). Выделяют несколько состояний дееспособности. Так, доктор юридических наук, профессор И. А. Зенин называет *четыре состояния дееспособности*¹:

1) *полная дееспособность*. Она возникает с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении 18-летнего возраста. В то же время согласно ст. 13 СК гражданин, не достигший 18 лет, может приобрести полную дееспособность в случае вступления в брак, а также в результате *эмансипации*, под

¹ См.: Зенин И. А. Гражданское право : учебник для бакалавров. 16-е изд., перераб. и доп. М. : Юрайт, 2014.

которой в силу ст. 27 ГК понимается объявление несовершеннолетнего, достигшего возраста 16 лет, полностью дееспособным при условии его работы по трудовому договору (контракту) или занятия с согласия законных представителей (родителей, усыновителей либо попечителя) предпринимательской деятельностью. Эмансипация производится по решению органа опеки и попечительства (с согласия законных представителей) или по решению суда (при отсутствии такого согласия);

2) *частичная дееспособность*. Ею обладают несовершеннолетние граждане: малолетние в возрасте от 6 до 14 лет и неэмансипированные подростки в возрасте от 14 до 18 лет. За малолетних сделки (кроме мелких бытовых и некоторых других, которые они вправе самостоятельно совершать с 6-летнего возраста) от их имени могут осуществлять (при соблюдении предусмотренных законом условий) только их родители, усыновители или опекуны. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают сделки по общему правилу, с предварительного (либо последующего) письменного согласия (одобрения) своих законных представителей. Вместе с тем в этом возрасте подростки вправе самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией, иными доходами; осуществлять права автора охраняемого законом результата интеллектуальной деятельности; вносить вклады в кредитные организации и распоряжаться ими; совершать мелкие бытовые и иные сделки, в частности сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации, и сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели (например, для приобретения компьютера) или для свободного распоряжения;

3) *ограниченная дееспособность*. Данный вид дееспособности регламентируется законом. По общему правилу никто не может быть ограничен в право- и дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом. Несоблюдение установленных законом условий и порядка ограничения дееспособности граждан или их права заниматься предпринимательской либо иной деятельностью влечет недействительность акта государственного или иного органа, установившего подобное ограничение. Более того, по общему правилу являются ничтожными полный или частичный добровольный отказ гражданина от право- или дееспособности и

другие сделки, направленные на ограничение его право- или дееспособности (ст. 22 ГК);

4) «нулевая» дееспособность (полная недееспособность). По смыслу ст. 28 ГК полностью недееспособными являются малолетние граждане в возрасте до шести лет. Кроме того, недееспособным по решению суда с установлением над ним опеки может быть признан гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими.

Наиболее существенными элементами содержания дееспособности граждан являются *возможность самостоятельного заключения сделок* (делкоспособность) и *возможность нести самостоятельную имущественную ответственность* (деликтоспособность). В качестве элемента дееспособности в ГК предусмотрена также *возможность гражданина заниматься предпринимательской деятельностью* (ст. 23). Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью *без образования юридического лица* с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Согласно определению, закрепленному в ст. 2 ГК, предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Предпринимательская деятельность граждан регулируется ст. 23 и 25 ГК. Вместе с тем к предпринимательской деятельности этих субъектов могут применяться, за некоторыми исключениями, также правила закона, регулирующие деятельность коммерческих организаций — юридических лиц. *Все физические лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, признаются субъектами малого предпринимательства.* В соответствии с законодательной политикой России на субъектов малого предпринимательства распространяется ряд льгот и привилегий, закрепленных в различных нормативных правовых актах РФ (в частности, в Федеральном законе от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»). Регистрация граждан России, иностранных граждан и лиц без гражданства в качестве индивидуальных предпринимателей, в том числе при прекращении ими своей деятельности, а также ведение единого государственного реестра индивидуальных предпринимате-

лей (ЕГРИП) осуществляются в соответствии с Федеральным законом от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». Государственная регистрация индивидуального предпринимателя осуществляется по месту его жительства в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. В Российской Федерации уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим государственную регистрацию индивидуальных предпринимателей, является ФНС России. Следует иметь в виду, что для осуществления, указанных в Законе некоторых видов деятельности гражданин не только должен быть зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, но и получить соответствующую такой деятельности лицензию, с учетом требований Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

Без образования юридического лица граждане вправе заниматься производственной или иной хозяйственной деятельностью в области сельского хозяйства. Такая деятельность может осуществляться ими на основе соглашения о создании крестьянского (фермерского) хозяйства, заключенного в соответствии с Федеральным законом от 11.06.2003 № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве». Согласно указанному Закону крестьянское (фермерское) хозяйство (далее также — фермерское хозяйство) представляет собой объединение граждан, связанных родством и (или) свойством, имеющих в общей собственности имущество и совместно осуществляющих производственную и иную хозяйственную деятельность (производство, переработку, хранение, транспортировку и реализацию сельскохозяйственной продукции), основанную на их личном участии. Такое хозяйство может быть создано дееспособным гражданином Российской Федерации, либо иностранным гражданином, либо лицом без гражданства единолично, так и несколькими лицами, преимущественно находящимися в родственных связях друг с другом. Так, в члены фермерского хозяйства могут быть приняты лица, достигшие 16 лет, указанные в ст. 3 Федерального закона от 11.06.2003 № 74-ФЗ. К ним относятся: супруги, их родители, дети, братья, сестры, внуки, а также дедушки и бабушки каждого из супругов, но не более чем из трех семей. Также в члены фермерского хозяйства могут быть приняты граждане, не состоящие в родстве с главой фермерского

хозяйства, но Закон устанавливает максимальное количество таких лиц — не более пяти человек. В случае если количество членов фермерского хозяйства превышает одного участника, то граждане, изъявившие желание создать фермерское хозяйство, обязаны заключить между собой соглашение. В таком соглашении обязательно должны быть указаны сведения: о членах фермерского хозяйства; о признании главой фермерского хозяйства одного из членов этого хозяйства, полномочиях главы фермерского хозяйства; о правах и об обязанностях членов фермерского хозяйства; о порядке формирования имущества фермерского хозяйства, порядке владения, пользования, распоряжения этим имуществом; о порядке принятия в члены фермерского хозяйства и порядке выхода из членов фермерского хозяйства; о порядке распределения полученных от деятельности фермерского хозяйства плодов, продукции и доходов. При этом главой крестьянского (фермерского) хозяйства может быть гражданин, зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя (п. 5 ст. 23 ГК).

Государственная регистрация крестьянских (фермерских) хозяйств осуществляется в порядке, установленном для государственной регистрации физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей (п. 2 постановления Правительства РФ от 16.10.2003 № 630 «О Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, Правилах хранения в единых государственных реестрах юридических лиц и индивидуальных предпринимателей документов (сведений) и передачи их на постоянное хранение в государственные архивы, а также о внесении изменений и дополнений в постановления Правительства Российской Федерации от 19 июня 2002 г. № 438 и 439» (вместе с «Правилами ведения Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей и предоставления содержащихся в нем сведений»)). Здесь следует иметь в виду, что согласно ст. 86.1 ГК граждане, ведущие совместную деятельность в области сельского хозяйства без образования юридического лица на основе соглашения о создании крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 23 ГК), вправе создать юридическое лицо — крестьянское (фермерское) хозяйство.

Следует сказать и о том, что важно различать крестьянское (фермерское) хозяйство и личное подсобное хозяйство. Предпринимательский статус гражданина обязывает его полностью отвечать по своим долгам как перед бюджетом, так и перед кредиторами. При этом гражданин, незаконно (с нару-

шением требований п. 1 ст. 23 ГК), осуществляющий деятельность, по признакам относимую к предпринимательской, без образования юридического лица, не вправе ссылаться в отношении заключенных им в результате такой деятельности сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила ГК об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности, может быть признан по решению суда несостоятельным (банкротом) и утратить качество предпринимателя. Требования кредиторов предпринимателя, признанного банкротом, удовлетворяются за счет принадлежащего ему имущества, на которое может быть обращено взыскание в порядке очередности (ст. 211 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее — Закон о банкротстве)). В соответствии со ст. 202—213 Закона о банкротстве несостоятельными (банкротами) могут быть признаны также граждане, не зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей. Однако следует иметь в виду, что положения о банкротстве граждан, не являющихся индивидуальными предпринимателями, хотя и содержатся уже в Законе о банкротстве, свою законную силу приобретут лишь со дня вступления в силу федерального закона о внесении соответствующих изменений и дополнений в федеральные законы (п. 2 ст. 231 указанного Закона).

Гражданская дееспособность иностранного физического лица, как и его правоспособность, определяется его личным законом (п. 1 ст. 1197 ГК). Однако физическое лицо, не обладающее гражданской дееспособностью по своему личному закону, не вправе ссылаться на отсутствие у него дееспособности, если оно является дееспособным по праву места совершения сделки, за исключением случаев, когда будет доказано, что другая сторона знала или заведомо должна была знать об отсутствии дееспособности. При этом признание в Российской Федерации физического лица недееспособным или ограничено дееспособным подчиняется российскому праву (п. 2, 3 ст. 1197 ГК). Предоставление иностранным гражданам и апатридам в Российской Федерации так называемого *национального режима* не исключает установления в отношении них, как правило, в их же интересах, определенных принятых в международной практике юридических формальностей.

В настоящее время статус иностранцев в России определяется помимо ГК Федеральным законом от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации». Данный Закон определяет основные понятия (иностранного гражданина, лица без гражданства и др.), устанавливает три правовых режима пребывания иностранцев в России (временное пребывание, временное проживание и постоянное проживание), регулирует порядок их въезда, выезда из страны, а также порядок их регистрации. В соответствии с указанным Законом и другими нормативными правовыми актами РФ, в частности Правилами подготовки предложений по определению потребности в привлечении иностранных работников, утверждению квоты на выдачу иностранным гражданам приглашений на въезд в Российскую Федерацию в целях осуществления трудовой деятельности, а также квоты на выдачу иностранным гражданам разрешений на работу, утвержденными постановлением Правительства РФ от 12.09.2013 № 800, Административным регламентом, утвержденным приказом ФМС России № 1, Минздравсоцразвития России № 4, Минтранса России № 1, Госкомрыболовства России № 2 от 11.01.2008 (далее — Административный регламент) регулируется порядок получения иностранными гражданами документального разрешения, подтверждающего право работодателя на привлечение и использование иностранных работников в России. Такое разрешение выдается ФМС или ее территориальными органами только при наличии заключения органа исполнительной власти субъекта РФ по вопросам занятости населения в соответствующем субъекте РФ (п. 54 Административного регламента). Соответственно, работодатель обращается в территориальный центр занятости населения с заявкой о потребности в работниках для замещения вакантных мест. Таким образом он подтверждает, что пытался закрыть вакансию посредством приема на работу граждан России.

Согласно п. 1 ст. 22 ГК никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом. Например, в соответствии со ст. 20 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака», на территории РФ не допускается продажа табачной продукции несовершеннолетним и несовершеннолетними, потребление табака несовершеннолетними, а также вовлечение детей в процесс потребления табака. Также указанный Закон уста-

навливает запрет курения табака на отдельных территориях, в помещениях и на объектах (перечень таких объектов указан в ст. 12 названного Закона).

4.2. Опекa, попечительство и патронаж

*Институт опеки и попечительства позволяет восполнить дееспособность граждан полностью или частично не обладающих дееспособностью, но при этом нуждающихся в защите своих прав и интересов. **Опека** устанавливается над малолетними (в возрасте до 14 лет), а также над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства. При этом опекуны являются представителями подопечных в силу закона и совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки (ст. 32 ГК). Диагноз психического расстройства ставится в соответствии с общепризнанными международными стандартами. Для диагностики лица, страдающего психическим расстройством, применяются медицинские средства и методы, разрешенные в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о здравоохранении (п. 1, 2 ст. 10, ст. 14 Закона РФ от 02.07.1992 № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании»). Судебно-психиатрическая экспертиза производится в порядке, установленном УПК, ГПК, Федеральным законом от 31.05.2001 № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации». Сделки от имени гражданина, признанного судом недееспособным, совершает его опекун, однако при отпадении оснований для признания гражданина недееспособным суд признает его дееспособным, и на основании решения суда установленная над ним опека отменяется. **Попечительство** устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, а также над гражданами, ограниченными судом в дееспособности (ст. 33 ГК). В отличие от опекуна, попечитель не совершает сделок вместо подопечного, но путем своего одобрения осуществляет контроль за сделками, которые последний не вправе совершать самостоятельно. Также попечитель оказывает содействие подопечному в осуществлении им своих прав и исполнении обязанностей и охраняет его от злоупотреблений со стороны третьих лиц. При этом попечитель не является законным представителем подопечного.*

Гражданин может быть ограничен судом в дееспособности в порядке, установленном гражданским процессуальным

законодательством, и с установлением попечительства при условии, если он, во-первых, имеет пристрастие к азартным играм либо злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими средствами и, во-вторых, вследствие этого ставит свою семью в тяжелое материальное положение. При этом ограничение дееспособности имеет целью не моральный аспект недопущения употреблять спиртные напитки, а защиту имущественных интересов семьи. Так, например, если одинокий гражданин злоупотребляет спиртными напитками и вследствие этого расточительно распоряжается собственным имуществом, кардинально ухудшая свое материальное положение, можно ставить вопрос о его лечении, но основания для ограничения его дееспособности нет. После решения суда о признании гражданина ограниченно дееспособным такой гражданин вправе самостоятельно совершать лишь мелкие бытовые сделки, совершать же другие сделки он может только с согласия попечителя. Попечитель получает и расходует заработок, пенсию и иные доходы гражданина, ограниченного судом в дееспособности, в интересах подопечного в порядке, предусмотренном ст. 37 ГК. Однако такой гражданин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред.

Ограничение дееспособности отменяется судом по отпадении указанных оснований, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности. На основании решения суда отменяется и установленное над ним попечительство (ст. 30 ГК).

Государственные полномочия по опеке и попечительству осуществляют органы исполнительной власти субъекта РФ либо назначенные ими органы местного самоуправления в случае, если законом субъекта РФ они наделены полномочиями по опеке и попечительству в соответствии с федеральными законами (ст. 34 ГК). Их функции, права, обязанности и деятельность подробно регламентируются в ст. 31—41 ГК. В частности, согласно п. 3 ст. 34 ГК орган опеки и попечительства по месту жительства подопечных осуществляет надзор за деятельностью их опекунов и попечителей.

Согласно норме п. 2 ст. 35 ГК опекунами и попечителями могут назначаться только совершеннолетние дееспособные граждане. Не могут быть назначены опекунами и попечителями граждане, лишённые родительских прав, а также граждане, имеющие на момент установления опеки или попечительства судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан. Обязанности по опеке и попечительству

опекунами и попечителями исполняются безвозмездно, кроме случаев, предусмотренных законом. При этом опекуны и попечители несовершеннолетних граждан обязаны проживать совместно со своими подопечными. Раздельное проживание попечителя с подопечным, достигшим 16 лет, допускается с разрешения органа опеки и попечительства при условии, что это не отразится неблагоприятно на воспитании и защите прав и интересов подопечного (п. 1—2 ст. 36 ГК). Будучи представителями подопечного, опекуны и попечители вправе распоряжаться доходами подопечного им гражданина (за исключением доходов, которыми подопечный вправе распоряжаться самостоятельно) исключительно в интересах подопечного и с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. Опекуны и попечители обязаны также получить предварительное разрешение органов опеки и попечительства по сделкам, влекущим: уменьшение имущества подопечного (например, отчуждение имущества, сдача его внаем, залог); отказ от принадлежащих подопечному прав; раздел его имущества или выдел из него долей и т.п. Без предварительного разрешения органа опеки и попечительства опекун или попечитель вправе лишь ежемесячно расходовать на содержание подопечного его денежные средства в пределах величины прожиточного минимума на душу населения в целом по Российской Федерации. Согласно ст. 4 Федерального закона от 24.10.1997 № 134-ФЗ «О прожиточном минимуме в Российской Федерации» величина прожиточного минимума на душу населения и по основным социально-демографическим группам населения в целом по Российской Федерации, и в субъектах РФ (за некоторыми исключениями, предусмотренными указанным Законом) определяется ежеквартально на основании потребительской корзины и данных федерального органа исполнительной власти по статистике об уровне потребительских цен на продукты питания и индексах потребительских цен на продукты питания, непродовольственные товары и услуги и расходов по обязательным платежам и сборам. Порядок исчисления такого минимума устанавливается Правительством РФ. Так, согласно постановлению Правительства РФ от 27.06.2013 № 545 «Об установлении величины прожиточного минимума на душу населения и по основным социально-демографическим группам населения в целом по Российской Федерации за I квартал 2013 г.», величина прожиточного минимума на душу населения в целом по Российской Федерации за I квартал 2013 г. установлена в размере 7095 руб.

В соответствии с п. 3 ст. 37 ГК опекуны и попечители, а также супруги и близкие родственники не вправе совершать сделки с подопечным, за исключением передачи имущества подопечному в качестве дара или в безвозмездное пользование, а также представлять подопечного при заключении сделок или ведении судебных дел между подопечным и супругом опекуна или попечителя и их близкими родственниками. Здесь же важно сказать и о том, что после вступления в силу п. 4 ст. 37 ГК (2 марта 2015 г.) опекун сможет распоряжаться имуществом подопечного, прежде всего основываясь на личном мнении самого подопечного, а при невозможности установления такового — с учетом информации о его предпочтениях, полученной от родителей такого гражданина, его прежних опекунов, иных лиц, оказывавших такому гражданину услуги и добросовестно исполнявших свои обязанности.

В случае если подопечный обладает недвижимым или ценным движимым имуществом, которое требует специальной заботы и управления, орган опеки и попечительства может определить управляющего и заключить с ним договор о доверительном управлении таким имуществом (ст. 38 ГК). Назначение доверительного управляющего может быть обусловлено не только особыми свойствами имущества подопечного, но и, в частности, нахождением имущества подопечного в другой местности, что препятствует назначенному опекуну или попечителю управлять этим имуществом. Из состава имущества подопечного, которое находится в ведении опекуна или попечителя, исключается имущество, переданное в доверительное управление. Доверительный управляющий осуществляет свои функции на основании договора о доверительном управлении, заключенного с органом опеки и попечительства, который должен предусматривать источник и размер вознаграждения доверительному управляющему, его ответственность и права в отношении имущества.

Порядок освобождения и отстранения опекунов и попечителей от исполнения ими своих обязанностей регламентируется нормами ст. 39 ГК. В частности, орган опеки и попечительства освобождает опекуна или попечителя от исполнения им своих обязанностей в случаях возвращения несовершеннолетнего его родителям или его усыновления. При помещении подопечного под надзор в образовательную организацию, медицинскую организацию, организацию, оказывающую социальные услуги, или иную организацию, в том числе в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попече-

ния родителей, орган опеки и попечительства освобождает ранее назначенного опекуна или попечителя от исполнения им своих обязанностей, если это не противоречит интересам подопечного (п. 1 ст. 39 ГК). Также опекун или попечитель может быть освобожден от исполнения своих обязанностей по инициативе органа опеки и попечительства в случае возникновения противоречий между интересами подопечного и интересами опекуна или попечителя. В соответствии с п. 3 ст. 39 ГК указанной статьи ненадлежащее выполнение опекунских (попечительских) обязанностей влечет также отстранение опекуна (попечителя) от исполнения их обязанностей. Такое решение правомочен принимать орган опеки и попечительства, который наряду с отстранением опекуна или попечителя от исполнения опекунских (попечительских) обязанностей может принять необходимые меры для привлечения виновного гражданина к установленной законом ответственности.

Прекращение опеки и попечительства регламентируется в ст. 40 ГК. В частности, опека прекращается:

- над несовершеннолетними — автоматически по достижении ими 14-летнего возраста (заменяется попечительством);
- над недееспособными душевнобольными — на основании решения суда о признании их дееспособными в случае выздоровления (п. 1 ст. 40 ГК, п. 3 ст. 29 ГК).
- Попечительство прекращается:
- над несовершеннолетними — по достижении ими совершеннолетия, при вступлении несовершеннолетнего в брак или в случае эмансипации (п. 3 ст. 40 ГК);
- над совершеннолетними ограничено дееспособными — на основании решения суда об отмене ограничения дееспособности.

Также опека и попечительство прекращаются в случае смерти подопечного либо объявления его умершим.

Патронаж над дееспособными гражданами. Ограничение дееспособности и признание гражданина недееспособным надо отличать от установления патронажа над дееспособными гражданами. *Попечительство в форме патронажа* устанавливается над совершеннолетним дееспособным гражданином, который по состоянию здоровья не способен самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять свои обязанности (ст. 41 ГК), — например над инвалидом по зрению.

В течение месяца со дня выявления совершеннолетнего дееспособного гражданина, который по состоянию здоровья

не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, органом опеки и попечительства ему назначается помощник (попечитель). При этом для назначения помощника требуется согласие, выраженное в письменной форме не только лицом, желающим стать помощником, но и гражданином, которому эта помощь необходима. Здесь важно иметь в виду, что ГК содержит и ограничения к лицам, желающим быть помощниками совершеннолетним дееспособным гражданам, не способным самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности. Так, работник организации, осуществляющей социальное обслуживание совершеннолетнего дееспособного гражданина, нуждающегося в установлении над ним патронажа, не может быть назначен помощником такого гражданина (п. 2 ст. 41 ГК).

В целях распоряжения имуществом, принадлежащим совершеннолетнему дееспособному подопечному, попечитель (помощник) заключает с ним договор поручения, доверительного управления имуществом или иной договор.

Орган опеки и попечительства обязан осуществлять контроль за исполнением помощником совершеннолетнего дееспособного гражданина 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 (п. 4 ст. 41 ГК). Патронаж над совершеннолетним дееспособным гражданином прекращается в связи с прекращением договора поручения, договора доверительного управления имуществом или иного договора по основаниям, предусмотренным законом или договором (п. 5 ст. 41 ГК).

4.3. Признание гражданина безвестно отсутствующим, объявление его умершим

В повседневной жизни нередки случаи длительного отсутствия граждан, в том числе предпринимателей, в месте постоянного жительства. При этом *возникает ситуация, когда имеется неопределенность в субъекте гражданских правоотношений*. С одной стороны, он достаточно конкретно обозначен, с другой — его невозможно обнаружить. В целях недопущения неразумно долгой неопределенности в имущественных и личных отношениях данных граждан с другими лицами закон устанавливает возможность признания таких граждан

безвестно отсутствующими и объявления их умершими. С помощью норм, входящих в *институт безвестного отсутствия*, заинтересованные лица могут обратиться в соответствующие государственные органы и добиться устранения неопределенности в правовых отношениях, участником которых значится отсутствующее лицо, либо свести к минимуму отрицательные последствия такой неопределенности. Роль и значение института безвестного отсутствия резко возрастают в экстремальных ситуациях.

Гражданин может быть признан судом безвестно отсутствующим по заявлению заинтересованных лиц, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания (ст. 42 ГК). Годичный срок начинает исчисляться с момента получения об отсутствующем гражданине последних сведений. Если этот день невозможно определить точно, то срок исчисляется с первого числа месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения, а при невозможности установить месяц — с первого января следующего года (ст. 42 ГК). Имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им передается на основании решения суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании *договора о доверительном управлении*, заключаемого с этим органом. Из указанного имущества выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать, и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего (п. 1 ст. 43 ГК). Наряду с учреждением управления имуществом, безвестное отсутствие может повлечь и другие установленные законом последствия: например, брак с безвестно отсутствующим может быть расторгнут в упрощенном порядке. В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, ранее признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет свое решение (ст. 44 ГК). На основании решения суда отменяется управление имуществом этого гражданина.

Объявление гражданина по суду умершим допускается, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью (например, во время лесного пожара) или дающих основания предполагать его гибель от определенного несчастного случая (скажем, от взрыва самолета, среди пассажиров которого числился пропавший), — в течение шести месяцев (п. 1 ст. 45 ГК). Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными

действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий (п. 2 ст. 45 ГК). Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим либо указанный в решении суда день его предполагаемой гибели (п. 3 ст. 45 ГК).

Решение суда об объявлении гражданина умершим основывается не на достоверном факте смерти лица, а на предположении о том, что длительное отсутствие может объясняться только смертью отсутствующего гражданина. *В этой связи важно отличать объявление гражданина умершим от установления факта смерти гражданина.* Указанный факт отличается от объявления гражданина умершим тем, что имеются доказательства гибели гражданина и нет необходимости что-либо предполагать. Так, если в результате автомобильной аварии несколько человек наблюдали гибель гражданина, то установлению подлежит факт смерти, а если после аварии кто-либо из пассажиров транспортного средства не был обнаружен, то можно только предполагать его гибель при аварии.

Объявление гражданина умершим (юридическая смерть) влечет те же последствия, что и фактическая смерть — регистрацию смерти в органах ЗАГС, прекращение брака, открытие наследства. В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим, суд отменяет свое решение, на основе чего аннулируется запись о смерти в актовой книге. Гражданин вправе потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, перешедшего к нему безвозмездно, т.е. в порядке наследования или дарения. Лицо, приобретшее имущество гражданина, объявленного умершим, по возмездной сделке, обязано возвратить имущество или его стоимость, только если будет доказана осведомленность этого лица в том, что объявленный умершим гражданин фактически жив (ст. 46 ГК).

Отмена решения суда об объявлении гражданина умершим не может восстановить некоторые его права. Например, если супруг вступил в новый брак, то брачные отношения не могут быть восстановлены, а имущество, перешедшее по наследству, могло и не сохраниться.

4.4. Место жительства гражданина, регистрационный учет граждан и акты гражданского состояния

Правосубъектность тесно связана с признаками, индивидуализирующими конкретного субъекта права. *Наряду с име-*

нем, индивидуализирующими признаками граждан являются их место жительства и акты гражданского состояния.

Место жительства гражданина — важный элемент его правового статуса. Согласно п. 1 ст. 20 ГК местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или подопечных граждан признается место жительства их законных представителей — родителей, усыновителей или опекунов (п. 2 ст. 20 ГК). *Важно отличать место пребывания гражданина и его место жительства.* В соответствии со ст. 2 Закона РФ от 25.06.1993 № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» (далее — Закон о праве граждан на свободу передвижения) *местом пребывания* признаются гостиница, санаторий, дом отдыха, пансионат, кемпинг, туристская база, медицинская организация или другое подобное учреждение, учреждение уголовно-исполнительной системы, исполняющее наказания в виде лишения свободы или принудительных работ, а также жилое помещение, не являющееся местом жительства гражданина, в которых он проживает *временно*.

Место жительства — жилой дом, квартира, комната, жилое помещение специализированного жилищного фонда (служебное жилое помещение, жилое помещение в общежитии, жилое помещение маневренного фонда, жилое помещение в доме системы социального обслуживания населения и другие) либо иное жилое помещение, в которых гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), договору найма специализированного жилого помещения либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством РФ, и в которых он зарегистрирован по месту жительства. Местом жительства гражданина, относящегося к коренному малочисленному народу РФ, ведущего кочевой и (или) полукочевой образ жизни и не имеющего места, где он постоянно или преимущественно проживает, может быть признано одно из поселений, находящихся в муниципальном районе, в границах которого проходят маршруты кочевий данного гражданина.

Закон о праве граждан на свободу передвижения установил регистрационный учет граждан по месту их жительства и пребывания. На его основе постановлением Правительства РФ от 17.07.1995 № 713 утверждены Правила регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного

учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации. Вместе с тем в Москве и Московской области подзаконными актами установлены некоторые особенности регистрации граждан по сравнению с актами федерального значения.

Важные особенности присущи определению места жительства (и в целом гражданско-правовому статусу) беженцев, переселенцев и вынужденных переселенцев:

- *переселенцы* — это граждане, меняющие место жительства в связи с переездом на жительство в другую местность по решению компетентных государственных органов в связи с объективными событиями (радиоактивное заражение территории, строительство гидроэлектростанции, железнодорожной линии и т.п.) и с предоставлением жилья по новому месту жительства.

- *вынужденными переселенцами* признаются граждане, покидающие прежнее место жительства вследствие преследования их или членов их семей, совершения над ними насилия по мотивам расовой либо национальной принадлежности, вероисповедания, языка или политических убеждений. В соответствии с Законом РФ от 19.02.1993 № 4530-1 «О вынужденных переселенцах» в качестве вынужденных переселенцев могут выступать граждане Российской Федерации, проживавшие на территории как иностранного государства, так и другого субъекта РФ, иностранные граждане и лица без гражданства, а также граждане бывшего СССР, постоянно проживавшие на территории республики, входившей в состав СССР, получившие статус беженцев в Российской Федерации и утратившие этот статус в связи с приобретением гражданства РФ, при наличии обстоятельств, препятствовавших данным лицам в период действия статуса беженцев в обустройстве на территории РФ.

Лицо, претендующее на признание его вынужденным переселенцем, должно лично или через уполномоченного представителя обратиться с ходатайством о признании его таковым в территориальный орган федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, по месту своего нового пребывания.

Лицу, признанному вынужденным переселенцем, федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, или его территориальным органом выдается соответствующее удостоверение, закрепляющее статус вынуж-

денного переселенца на пять лет с правом самостоятельного выбора места жительства на территории России. Федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ и органы местного самоуправления в пределах своих полномочий принимают меры по обеспечению обустройства вынужденного переселенца и членов его семьи на новом месте жительства на территории РФ.

- *беженцем* согласно подп. 1 п. 1 ст. 1 Федерального закона от 19.02.1993 № 4528-1 «О беженцах» (далее — Закон о беженцах) признается, в частности, лицо, которое не является гражданином Российской Федерации и которое в силу вполне обоснованных опасений стать жертвой преследований по признаку расы, вероисповедания, гражданства, национальности, принадлежности к определенной социальной группе или политических убеждений находится вне страны своей гражданской принадлежности и не может пользоваться защитой этой страны или не желает пользоваться такой защитой вследствие таких опасений; или, не имея определенного гражданства и находясь вне страны своего прежнего обычного местожительства в результате подобных событий, не может или не желает вернуться в нее вследствие таких опасений.

Как и вынужденный переселенец, беженец признается таковым по решению органа миграционной службы и приобретает комплекс прав и обязанностей, перечисленных в ст. 8 Закона о беженцах, в том числе право пользования жильем, предоставленным в определенном уполномоченным федеральным органом исполнительной власти порядке из фонда жилья для временного поселения. В дальнейшем беженец вправе либо ходатайствовать о предоставлении ему гражданства Российской Федерации или права постоянного проживания на территории РФ, либо добровольно вернуться в страну своего прежнего постоянного проживания.

Важную роль в правоотношениях, связанных с миграцией граждан, играют подразделения федеральной миграционной службы (ФМС России). При этом одной из основных функций подразделения по делам миграции является обеспечение применения в соответствии с российским законодательством порядка предоставления статуса беженца или вынужденного переселенца.

Актами гражданского состояния признаются юридические факты, которые согласно закону подлежат регистрации в органах ЗАГС. Статья 47 ГК содержит исчерпывающий (т.е. не подлежащий расширению) перечень актов гражданского

состояния, в который вошли такие *события*, как рождение и смерть, и такие *действия*, как заключение и расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени. Целью государственной регистрации этих юридических фактов является установление бесспорного доказательства того, что указанные события и действия имели место, а также того, когда они произошли, так как с подобными юридическими фактами связано правовое положение гражданина в обществе. В частности, с рождением связано возникновение гражданской правоспособности. Регистрация актов гражданского состояния производится органами ЗАГС путем внесения соответствующих записей в актовые книги, на основании которых гражданам выдаются соответствующие свидетельства. Срок хранения актовых книг — 100 лет со дня составления записей (ст. 77 Федерального закона от 15.11.1997 № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»). По истечении указанного срока актовые книги передаются в государственные архивы.

По заявлению заинтересованных лиц, решению суда, решению административных органов и в иных случаях в записи актов гражданского состояния могут быть внесены изменения или исправления. Аннулирование записей актов гражданского состояния и их восстановление производится органом ЗАГС на основании решения суда.

Глава 5. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

5.1. Понятие, правоспособность юридического лица и лицензирование его деятельности

Понятие и основные признаки юридического лица. Субъектами гражданского права наряду с гражданами являются юридические лица. Согласно п. 1 ст. 48 ГК *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. В данной статье указано *четыре основных признака юридического лица*:

1) *организационная упорядоченность* (или *единство*). Это означает, что создание юридического лица должно быть организационно оформлено в соответствии с требованиями закона, причем в качестве юридического лица могут выступать не только коллективы граждан. Например, хозяйственное общество может быть создано и одним физическим лицом. Формальным подтверждением организационной упорядоченности является *факт государственной регистрации юридического лица*. Порядок государственной регистрации юридических лиц регулируется ст. 51 ГК и Федеральным законом от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (далее — Закон о государственной регистрации);

2) *имущественная обособленность*. Это означает, что имущество юридического лица, независимо от его правового режима (собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление) должно быть обособлено, т.е. отделено от имущества учредителей (участников) юридического лица, других физических и юридических лиц Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований и лиц, являющихся

работниками юридического лица. Формами обособления могут быть самостоятельный баланс, а также банковский счет (для денежных средств);

3) *возможность выступать в гражданском обороте и в суде от своего имени*. Данный признак означает, что собственным именем юридического лица, от которого оно может приобретать и осуществлять свои права и нести обязанности (т.е. выступать в гражданском обороте, а также быть истцом и ответчиком в суде), является его *наименование*, а для коммерческих организаций — *фирменное наименование*, указываемое в учредительных документах и содержащее сведения об организационно-правовой форме. Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами. Порядок назначения или избрания органов юридического лица определяется законом и учредительными документами (п. 1 ст. 53 ГК). В качестве *органов юридического лица* выступают лицо (единоличный орган) или группа лиц (коллегиальный орган), представляющих интересы юридического лица в отношениях с другими субъектами права без специальных на то уполномочий (без доверенности). Юридическое лицо может иметь как один орган (директор, правление и т.п.), так и несколько (например, директор и дирекция, правление и председатель правления), причем они могут также быть и единоличными, и коллегиальными;

4) *самостоятельная имущественная ответственность*. Этот признак юридического лица выражается в том, что, имея обособленное имущество, данное лицо отвечает по своим обязательствам этим имуществом. Пределы использования имущества для погашения требований кредиторов, а также условия и порядок субсидиарной (дополнительной) ответственности иных лиц по обязательствам отдельных юридических лиц устанавливаются законом.

Правоспособность юридического лица. Юридическое лицо обладает *правоспособностью*, т.е. может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. *В науке гражданского права принято различать общую и специальную правоспособность*. Общая (универсальная) правоспособность означает возможность для субъекта права иметь любые гражданские права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельнос-

ти. Именно такой правоспособностью прежде всего обладают граждане Российской Федерации. Специальная правоспособность предполагает наличие у юридического лица лишь таких прав и обязанностей, которые соответствуют целям его деятельности и прямо зафиксированы в его учредительных документах. Анализ ст. 49 ГК показывает, что *общей для всех юридических лиц является специальная правоспособность*, при этом универсальная правоспособность носит характер исключения из правила и действует лишь в отношении коммерческих негосударственных юридических лиц. *Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания, который приурочен к его государственной регистрации* (п. 3 ст. 49 и п. 8 ст. 51 ГК), *и прекращается в момент внесения записи о его исключении из единого государственного реестра юридических лиц* (п. 3 ст. 49 и п. 8 ст. 63 ГК).

Для участия в гражданском обороте юридическому лицу необходима не только правоспособность, но и дееспособность. В отличие от граждан у юридических лиц право- и дееспособность возникают и прекращаются одновременно. Наличие у юридического лица дееспособности означает, что оно своими собственными действиями может приобретать, создавать, осуществлять и исполнять гражданские права и обязанности.

Лицензирование деятельности юридического лица. Как правило, коммерческие организации могут заниматься любой не запрещенной законом деятельностью. Однако *на некоторые виды деятельности требуется специальное разрешение* (лицензия). Порядок лицензирования установлен Федеральным законом от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее — Закон о лицензировании) и постановлением Правительства РФ от 21.11.2011 № 957 «Об организации лицензирования отдельных видов деятельности». Согласно норме ст. 3 Закона о лицензировании *лицензия* — это специальное разрешение на право осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем конкретного вида деятельности (выполнения работ, оказания услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности), которое подтверждается документом, выданным лицензирующим органом на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, в случае если в заявлении о предоставлении лицензии указывалось на необходимость выдачи такого документа в форме электронного документа. *Лицензируемый вид деятельности* — вид деятельности, на осуществление которого на территории РФ

и на иных территориях, над которыми Российская Федерация осуществляет юрисдикцию в соответствии с законодательством РФ и нормами международного права требуется получение лицензии в соответствии с Законом о лицензировании и федеральными законами, регулирующими отношения в соответствующих сферах деятельности. *Лицензирование* — это деятельность лицензирующих органов по предоставлению, переоформлению лицензий, продлению срока действия лицензий в случае, если ограничение срока действия лицензий предусмотрено федеральными законами, осуществлению лицензионного контроля, приостановлению, возобновлению, прекращению действия и аннулированию лицензий, формированию и ведению реестра лицензий, формированию государственного информационного ресурса, а также по предоставлению в установленном порядке информации по вопросам лицензирования. К лицензируемым видам деятельности относятся виды деятельности, осуществление которых может повлечь за собой нанесение ущерба правам, законным интересам, жизни или здоровью граждан, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов РФ, обороне и безопасности государства, возможность нанесения которого связана с осуществлением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями отдельных видов деятельности, и регулирование которых не может осуществляться иными методами, кроме как лицензированием (ч. 3 ст. 2 Закона о лицензировании).

5.2. Возникновение юридического лица

Как правило, за редким исключением, авторы юридической литературы не выделяют каких-либо универсальных (общих) стадий возникновения¹ юридического лица, а лишь фрагментарно излагают требования, предъявляемые Законом о государственной регистрации к их созданию. Такая позиция вполне оправдана. Ведь весьма не просто выделить универсальные стадии создания юридического лица, в частности, с учетом специфики всех организационно-правовых форм юридических лиц, предусмотренных ГК, а также субъектов их учреждающих. Очевидно, что каждая конкретная организационно-правовая форма юридического лица имеет свою процедуру создания. Бесспорно и то, что в зависимости

¹ Термины «создание юридического лица», «учреждение юридического лица» употребляются нами как синонимы.

от специфики субъекта, учреждающего конкретное юридическое лицо, такая процедура будет иметь свои особенности. Однако различия проявляются на первичных стадиях (этапах) создания (возникновения, учреждения) юридического лица, и, как правило, к завершающей стадии (государственной регистрации юридического лица) они практически исчезают.

Тем не менее, попробуем определить основные способы возникновения юридических лиц, а также выявить некоторые универсальные (общие) этапы их создания, характерные для всего многообразия юридических лиц.

Для начала определимся с классификацией способов создания юридического лица, встречающихся в специальной литературе. Такая классификация происходит по различным основаниям (критериям).

Одним из критериев классификации является специфика субъектов, непосредственно участвующих в учреждении юридического лица. По этому основанию выделяют два основных способа создания юридического лица: общий и специальный. Общий способ указывает на тех субъектов, которые обычно участвуют в создании юридического лица, — регистрирующий орган, налоговые органы, банки. Специальный способ в процессе создания юридического лица, кроме названных субъектов, предполагает еще участие иных властных органов и включает в себя такие способы создания юридических лиц, как в частности:

а) создание юридических лиц в процессе приватизации государственного или муниципального имущества;

б) создание юридических лиц, имеющих сугубо специальное назначение (банков, страховых компаний, а также иных юридических лиц, деятельность которых связана с предоставлением финансовых услуг, например, негосударственные пенсионные фонды). При создании данных или аналогичных им юридических лиц обязательно присутствие определенно-го законом надзорного органа, роль которого может выполнять Центральный банк РФ, Росстрахнадзор, Пенсионный фонд РФ и др.;

в) создание коммерческих юридических лиц с предварительного согласия антимонопольного органа (Федеральной антимонопольной службы (ФАС России) или ее территориального органа). В ст. 27 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» указаны соответствующие критерии, при которых создание коммерческих юридических лиц возможно лишь при получении согласия ФАС России.

В качестве критерия создания юридического лица может выступать специфика процедуры государственной регистрации при их создании. По этому критерию выделяют два способа создания юридических лиц: регистрация юридического путем (первичного) создания и регистрация юридического путем реорганизации (порядок государственной регистрации юридического лица установлен Законом о государственной регистрации).

Теперь по вопросу способов (порядка) образования юридических лиц обратимся к доктрине гражданского права¹ (т.е. устоявшимся общепризнанным научным положениям).

Наука гражданского права традиционно выделяет *четыре способа (порядка) образования юридических лиц*:

1) *распорядительный порядок*. В соответствии с ним юридическое лицо возникает на основе одного лишь распоряжения учредителя, а специальной государственной регистрации организации не требуется. В таком порядке в СССР возникало подавляющее большинство государственных предприятий и учреждений. Однако, исходя из правил ст. 51 ГК, в современной России такой порядок возникновения юридических лиц не применим;

2) *нормативно-явочный порядок*. В данном случае для образования юридического лица не требуется согласия каких-либо третьих лиц, включая государственные органы: организации создаются в силу самого факта волеизъявления учредителей, выражения ими намерения действовать в качестве юридического лица. При этом регистрирующий орган лишь проверяет, соответствуют ли закону учредительные документы организации и соблюден ли установленный порядок ее образования, после чего обязан зарегистрировать юридическое лицо. Подобный порядок образования юридических лиц является наиболее распространенным как в России, так и за рубежом;

3) *разрешительный порядок*. Он предполагает, что создание организации должно быть разрешено тем или иным компетентным органом. В таком порядке создаются, например, банки, коммерческие юридические лица с особо крупным размером уставного капитала;

4) *договорно-правовой порядок*. Его выделяет цивилистическая школа МГУ им. М. В. Ломоносова. Для него характер-

¹ Доктрина права — это высказывания ученых, признанные на официальном, государственном или международном уровне (экспертные заключения, комментарии к законодательству, ответы на запросы официальных органов и должностных лиц).

ны наличие общей нормы, предусматривающей возможность образования юридических лиц, и заключение учредителями специального договора гражданско-правового характера.

Вкратце осветив основные способы возникновения юридических лиц, встречающиеся в юридической литературе, попробуем выявить некоторые универсальные (общие) этапы создания юридических лиц, характерные для всего их многообразия.

Итак, в общих чертах процесс создания юридического лица можно разделить на несколько стадий (этапов), которые в зависимости от организационно-правовой формы юридического лица могут иметь место или, напротив, отсутствовать.

В качестве таких стадий можно выделить:

- выбор вида деятельности и организационно-правовой формы создаваемого юридического лица;

- определение состава учредителей (участников) создаваемого юридического лица (в зависимости от организационно-правовой формы юридических лиц, его учредителями могут выступать любые субъекты права, либо только те, которые указаны в законе как уполномоченные на создание данного вида организации);

- избрание структуры управления юридическим лицом (единоличное или коллегиальное);

- создание руководящих и наблюдательных органов юридического лица (например, в качестве наблюдательного органа в некоммерческих организациях, занимающихся образовательной деятельностью (вузах) выступает попечительный совет вуза);

- формирование уставного капитала юридического лица;

- подготовка учредительных и сопроводительных документов (устав, учредительный договор, договор о создании юридического лица);

- проведение учредительного собрания;

- регистрация организации в регистрирующем органе.

После завершения процедуры регистрации учредитель получает свидетельство о государственной регистрации и выписку из ЕГРЮЛ.

Подытоживая сказанное, процесс создания юридического лица, в самом общем смысле можно определить как совокупность юридических фактов, направленных на возникновение юридического лица.

Правовой основой деятельности юридического лица в России являются как нормативные правовые акты Российской Федера-

ции, так и локальные акты юридического лица (учредительные документы, в которых учредители конкретизируют общие нормы права применительно к своим интересам). Так, юридическое лицо может действовать на основании устава (например, акционерное общество), либо учредительного договора и устава (общество с ограниченной ответственностью), либо только учредительного договора (полное товарищество). В случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо, не являющееся коммерческой организацией, может действовать на основании общего положения об организациях данного вида (п. 1 ст. 52 ГК). *Учредительный договор* — это гражданско-правовой договор, регулирующий отношения между учредителями в процессе создания и деятельности юридического лица. Он заключается только в письменной форме (простой или нотариальной) и, как правило, вступает в силу с момента его заключения. *Нужно отличать учредительный договор от устава организации.* Так, последний не заключается, а утверждается учредителями. К тому же устав, как правило, подписывают не все учредители, а специально уполномоченные ими лица (например, председатель и секретарь общего собрания учредителей). Однако, как и учредительный договор, устав можно рассматривать в качестве локального нормативного акта, определяющего правовое положение юридического лица и регулирующего отношения между участниками и самим юридическим лицом. Устав вступает в силу с момента регистрации самого юридического лица. Содержание учредительных документов в общем виде определяется в ст. 52 ГК, а для отдельных видов юридических лиц — в соответствующих разделах ГК и специальных нормативных правовых актах.

Порядок государственной регистрации юридического лица. Важным этапом образования юридического лица является его *государственная регистрация*, при которой компетентный орган проверяет соблюдение условий, необходимых для создания юридического лица, и принимает соответствующее решение. После чего основные данные об организации включаются в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ) и становятся доступными для всеобщего ознакомления. Необходимо еще раз подчеркнуть, что в Российской Федерации статусом юридического лица может обладать не только организация, состоящая из коллектива граждан, но и из одного физического лица. Важно лишь, чтобы создание было должным образом организационно оформлено (упорядочено). *Формальным подтверждением организационной упорядоченности является факт государственной регистрации*

юридического лица. Порядок государственной регистрации юридических лиц регулируется нормами ГК (ст. 51) и Закона о государственной регистрации.

Государственную регистрацию юридических лиц, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств осуществляет ФНС России (п. 5.3.1 Положения о Федеральной налоговой службе, утв. постановлением Правительства РФ от 30.09.2004 № 506).

Регистрацией общественных объединений и политических партий как юридических лиц занимается Минюст России. Согласно п. 30.7 Указа Президента РФ от 13.10.2004 № 1313 «Вопросы Министерства юстиции Российской Федерации» Минюст России также уполномочен принимать в порядке, установленном законодательством РФ, решения о государственной регистрации некоммерческих организаций, в том числе отделений международных организаций и иностранных некоммерческих неправительственных организаций, торгово-промышленных палат, религиозных организаций, представительств иностранных религиозных организаций, иных юридических лиц.

В соответствии с законодательством о налогах и сборах за государственную регистрацию уплачивается государственная пошлина (ст. 3 Закона о государственной регистрации, ст. 333.33 НК РФ).

Государственные реестры. Единый Государственный реестр юридических лиц. В Российской Федерации ведутся государственные реестры, содержащие сведения о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, иные сведения о юридических лицах, об индивидуальных предпринимателях и соответствующие документы. Единство и сопоставимость сведений, содержащихся в государственных реестрах, обеспечиваются за счет соблюдения единства принципов, методов и форм ведения государственных реестров. Государственные реестры являются федеральными информационными ресурсами. Они ведутся на бумажных и (или) электронных носителях. При несоответствии между сведениями, включенными в записи государственных реестров на электронных носителях, и сведениями, содержащимися в документах, на основании которых внесены такие записи, приоритет имеют сведения, содержащиеся в указанных документах (п. 1 ст. 4 Закона

о государственной регистрации). Записи в государственные реестры вносятся на основании документов, представленных при государственной регистрации. При этом каждой записи присваивается государственный регистрационный номер и указывается дата ее внесения в соответствующий государственный реестр (п. 4 ст. 5 Закона о государственной регистрации).

Сведения и документы, содержащиеся в государственных реестрах, являются открытыми и общедоступными. Исключение составляют лишь сведения о номере, дате выдачи и об органе, выдавшем документ, удостоверяющий личность физического лица: они могут быть предоставлены исключительно органам государственной власти, иным государственным органам, судам, органам государственных внебюджетных фондов в случаях и в порядке, которые установлены Правительством РФ. Содержащиеся в ЕГРЮЛ сведения и документы о конкретном юридическом лице предоставляются в виде: а) выписки из соответствующего государственного реестра; б) копии документа (документов), содержащегося в соответствующем государственном реестре; в) справки об отсутствии запрашиваемой информации. Срок предоставления содержащихся в государственных реестрах сведений и документов устанавливается уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти и не может составлять более чем пять дней со дня получения регистрирующим органом соответствующего запроса. Отказ в предоставлении содержащихся в государственных реестрах сведений не допускается (п. 3—4 ст. 6 Закона о государственной регистрации).

Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения постоянно действующего исполнительного органа, указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации, или по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. Решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом, является основанием внесения соответствующей записи в соответствующий государственный реестр. Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в соответствующий государственный реестр (п. 1—2 ст. 8 Закона о государственной регистрации).

Для государственной регистрации юридического лица при его создании в регистрирующий орган представляются следующие сведения:

1) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти. В заявлении подтверждается, что представленные учредительные документы соответствуют установленным законодательством РФ требованиям к учредительным документам юридического лица данной организационно-правовой формы; сведения, содержащиеся в этих учредительных документах, иных представленных для государственной регистрации документах, заявлении о государственной регистрации, достоверны; при создании юридического лица соблюден установленный для юридических лиц данной организационно-правовой формы порядок их учреждения, в том числе оплаты уставного капитала (уставного фонда, складочного капитала, паевых взносов) на момент государственной регистрации, и в установленных законом случаях согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления вопросы создания юридического лица;

2) решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с российским законодательством;

3) учредительные документы юридического лица в двух экземплярах (в случае представления документов непосредственно или почтовым отправлением), один из которых с отметкой регистрирующего органа возвращается заявителю (его представителю, действующему на основании доверенности) одновременно с документом, подтверждающим факт внесения записи в соответствующий государственный реестр. В случае если документы направлены в регистрирующий орган в форме электронных документов с использованием информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования, включая единый портал государственных и муниципальных услуг, учредительные документы юридического лица в электронной форме направляются в одном экземпляре. Регистрирующий орган по адресу электронной почты, указанному заявителем, одновременно с документом, подтверждающим факт внесения записи в соответствующий государственный реестр, направляет представленные заявителем учредительные документы в электронной форме, подписанные электронной подписью регистрирующего органа.

В случае представления учредительных документов в электронной форме экземпляр таких документов на бумажном носителе с отметкой регистрирующего органа представляется заявителю (его представителю, действующему на основании доверенности) при указании на необходимость получения и способа получения таких документов заявителем при направлении предусмотренных ст. 12 Закона о государственной регистрации документов в регистрирующий орган;

4) выписка их реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса учредителя — иностранного юридического лица;

5) документ об уплате государственной пошлины.

Отказ в государственной регистрации юридического лица, в частности, допускается в случае: а) непредставления заявителем определенных Законом о государственной регистрации необходимых для регистрации документов, за исключением предусмотренных законами случаев предоставления таких документов (содержащихся в них сведений) по межведомственному запросу регистрирующего органа или органа, который в соответствии с законами, устанавливающими специальный порядок регистрации отдельных видов юридических лиц, уполномочен принимать решение о государственной регистрации юридического лица; б) представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган; в) если регистрирующий орган вносит соответствующий государственный реестр запись о том, что организация находится в процессе своей реорганизации либо ликвидации; если организация, находящаяся в процессе своей ликвидации, выступает учредителем вновь создаваемого ею юридического лица; если организация, находящаяся в процессе прекращения своей деятельности, претендует на государственную регистрацию юридических лиц, которые возникнут в результате ее реорганизации; г) несоблюдения нотариальной формы представляемых документов в случаях, если такая форма обязательна в соответствии с федеральными законами; д) подписания неуполномоченным лицом заявления о государственной регистрации или заявления о внесении изменений в сведения о юридическом лице, содержащиеся в ЕГРЮЛ; е) выхода участников общества с ограниченной ответственностью из общества, в результате которого в обществе не остается ни одного участника, а также выхода единственного участника общества с ограниченной ответственностью из общества; ж) несоответствия наимено-

вания юридического лица требованиям федерального закона; з) наличия сведений о невыполнении требований о представлении документов, подтверждающих представление в территориальный орган Пенсионного фонда РФ требуемых федеральными законами сведений; и) получения от федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, информации об отсутствии сведений, подтверждающих государственную регистрацию перехода права собственности на имущественный комплекс унитарного предприятия или на имущество учреждения, если документ, подтверждающий государственную регистрацию перехода права собственности на имущественный комплекс унитарного предприятия или на имущество учреждения, не представлен заявителем по собственной инициативе; к) несоответствия сведений о документе, удостоверяющем личность гражданина Российской Федерации, указанных в заявлении о государственной регистрации, сведениям, полученным регистрирующим органом от органов, осуществляющих выдачу или замену таких документов; л) получения регистрирующим органом возражения физического лица относительно предстоящего внесения данных о нем в ЕГРЮЛ; м) если в течение срока, установленного для государственной регистрации, но до внесения записи в соответствующий государственный реестр или принятия решения об отказе в государственной регистрации в регистрирующий орган поступит судебный акт или акт судебного пристава-исполнителя, содержащие запрет на совершение регистрирующим органом определенных регистрационных действий; н) если физическое лицо — учредитель (участник) юридического лица, являющегося коммерческой организацией, или физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, на основании вступившего в силу приговора суда лишено права заниматься предпринимательской деятельностью на определенный срок и такой срок не истек; о) если лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени юридического лица (в том числе от имени управляющей организации), является физическое лицо, в отношении которого имеется вступившее в силу постановление по делу об административном правонарушении, в соответствии с которым указанному лицу назначено административное наказание в виде дисквалификации, и срок, на который она установлена, не истек; п) если в отношении индивидуального предпринимателя, являюще-

гося управляющим юридического лица, имеется вступившее в силу постановление по делу об административном правонарушении, в соответствии с которым указанному лицу назначено административное наказание в виде дисквалификации, и срок, на который она установлена, не истек; р) при наличии у регистрирующего органа подтвержденной информации о недостоверности содержащихся в представленных в регистрирующий орган документах сведений в отношении адреса (места нахождения) постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица — иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности), по которому осуществляется связь с юридическим лицом, а в случае наличия у юридического лица управляющего или управляющей организации также сведений о месте жительства управляющего или месте нахождения управляющей организации. Решение об отказе в государственной регистрации принимается регистрирующим органом в течение одного рабочего дня, следующего за днем его принятия.

В соответствии с п. 5 ст. 51 ГК отказ в государственной регистрации юридического лица, а также уклонение от такой регистрации могут быть оспорены в суде. Также могут быть оспорены в суде данные о юридическом лице, включенные в ЕГРЮЛ, если такие данные недостоверны или включены в указанный реестр с нарушением закона. При этом убытки, причиненные незаконным отказом в государственной регистрации юридического лица, уклонением от государственной регистрации, включением в ЕГРЮЛ недостоверных данных о юридическом лице либо нарушением порядка государственной регистрации, предусмотренного Законом о государственной регистрации, по вине уполномоченного государственного органа, подлежат возмещению за счет казны Российской Федерации.

Государственная регистрация юридического лица может быть признана судом недействительной в связи с допущенными при его создании грубыми нарушениями закона, если эти нарушения носят неустранимый характер. Регистрирующий орган вправе обратиться в суд с требованием о ликвидации юридического лица в случае допущенных при создании такого юридического лица грубых нарушений закона или иных правовых актов, если эти нарушения носят неустранимый характер, а также в случае неоднократных либо грубых нару-

шений закона или иных нормативных правовых актов о государственной регистрации юридических лиц (п. 2 ст. 25 Закона о государственной регистрации).

Государственная регистрация юридического лица с включением данных о ней в открытый для всеобщего ознакомления ЕГРЮЛ удостоверяет полную организационную упорядоченность юридического лица. Более того, она свидетельствует о завершении формирования самостоятельного субъекта гражданского права, поскольку по закону юридическое лицо считается созданным именно с момента его государственной регистрации.

5.3. Прекращение юридического лица

Юридическое лицо может прекратить свое существование путем реорганизации или ликвидации. Главным критерием разграничения этих двух форм прекращения юридического лица служит наличие (реорганизация) либо отсутствие (ликвидация) правопреемства, т.е. перехода прав и обязанностей от юридического лица к другим лицам (правопреемникам).

Реорганизация юридического лица

Согласно норме п. 1 ст. 57 ГК *реорганизация юридического лица путем слияния, присоединения, разделения, выделения или преобразования* может быть осуществлена по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. В случаях, установленных законом, реорганизация юридического лица в форме его разделения или выделения из его состава одного или нескольких юридических лиц осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда (абз. 1 п. 2 ст. 57 ГК). Если учредители (участники) юридического лица, уполномоченный ими орган или орган юридического лица, уполномоченный на реорганизацию его учредительными документами, не осуществляют реорганизацию юридического лица в срок, определенный в решении уполномоченного государственного органа, то согласно норме абз. 2 п. 2 ст. 57 ГК *суд по иску указанного государственного органа 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 разделительный баланс и передает его на рассмотрение суда вместе с учредительными документами возникающих в результате реорганизации юридических лиц. Утверждение судом указанных документов является основанием для государственной регистрации вновь возникающих юридических лиц. В случаях, установленных законом, реорганизация юридических лиц в форме слияния, присоединения или преобразования может быть осуществлена лишь с согласия уполномоченных государственных органов (п. 3 ст. 57 ГК). Юридическое лицо считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц. При реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица первое из них считается реорганизованным с момента внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица (п. 4 ст. 57 ГК).

При слиянии юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом (п. 1 ст. 58 ГК). При присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом (п. 2 ст. 58 ГК). При разделении юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом (п. 3 ст. 58 ГК). При выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с разделительным балансом (п. 4 ст. 58 ГК). При преобразовании юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида (изменении организационно-правовой формы) к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом (п. 5 ст. 58 ГК). Согласно норме ст. 59 ГК передаточный акт и разделительный баланс должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами. Передаточный акт и разделительный баланс утверждаются учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о реорганизации юридических лиц, и

представляются вместе с учредительными документами для государственной регистрации вновь возникших юридических лиц или внесения изменений в учредительные документы существующих юридических лиц. Непредставление вместе с учредительными документами соответственно передаточного акта или разделительного баланса, а также отсутствие в них положений о правопреемстве по обязательствам реорганизованного юридического лица влекут отказ в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

В соответствии со ст. 60 ГК юридическое лицо в течение трех рабочих дней после даты принятия решения о его реорганизации обязано в письменной форме сообщить в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, о начале процедуры реорганизации с указанием формы реорганизации. В случае участия в реорганизации двух и более юридических лиц такое уведомление направляется юридическим лицом, последним принявшим решение о реорганизации либо определенным решением о реорганизации. На основании данного уведомления орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, вносит в единый государственный реестр юридических лиц запись о том, что юридическое лицо (юридические лица) находится (находятся) в процессе реорганизации.

Реорганизуемое юридическое лицо после внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о начале процедуры реорганизации дважды с периодичностью один раз в месяц помещает в средствах массовой информации, в которых опубликовываются данные о государственной регистрации юридических лиц, уведомление о своей реорганизации. В случае участия в реорганизации двух и более юридических лиц уведомление о реорганизации опубликовывается от имени всех участвующих в реорганизации юридических лиц юридическим лицом, последним принявшим решение о реорганизации либо определенным решением о реорганизации. В уведомлении о реорганизации указываются сведения о каждом участвующем в реорганизации, создаваемом (продолжающем деятельность) в результате реорганизации юридическом лице, форма реорганизации, описание порядка и условий заявления кредиторами своих требований, иные сведения, предусмотренные законом.

Кредитор юридического лица, если его права требования возникли до опубликования уведомления о реорганизации

юридического лица, вправе потребовать досрочного исполнения соответствующего обязательства должником, а при невозможности досрочного исполнения — прекращения обязательства и возмещения связанных с этим убытков, за исключением случаев, установленных законом.

Кредитор юридического лица — открытого акционерного общества, реорганизуемого в форме слияния, присоединения или преобразования, если его права требования возникли до опубликования сообщения о реорганизации юридического лица, вправе в судебном порядке потребовать досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это юридическое лицо, или прекращения обязательства и возмещения убытков в случае, если реорганизуемым юридическим лицом, его участниками или третьими лицами не предоставлено достаточное обеспечение исполнения соответствующих обязательств. При этом такие требования могут быть предъявлены кредиторами не позднее 30 дней с даты последнего опубликования уведомления о реорганизации юридического лица. Здесь важно иметь в виду, что требования, заявляемые кредиторами, не влекут приостановления действий, связанных с реорганизацией. В случае если требования о досрочном исполнении или прекращении обязательств и возмещении убытков удовлетворены после завершения реорганизации, вновь созданные в результате реорганизации (продолжающие деятельность) юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица.

Исполнение реорганизуемым юридическим лицом обязательств перед кредиторами обеспечивается в порядке, установленном ГК. Однако в случае, если обязательства перед кредиторами реорганизуемого юридического лица — должника обеспечены залогом, такие кредиторы не вправе требовать предоставления дополнительного обеспечения.

Особенности реорганизации кредитных организаций, включая порядок уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию, о начале процедуры реорганизации кредитной организации, порядок уведомления кредиторов реорганизуемых кредитных организаций, порядок предъявления кредиторами требований о досрочном исполнении или прекращении соответствующих обязательств и возмещении убытков, а также порядок раскрытия информации, затрагивающей финансово-хозяйственную деятельность реорганизуемой кредитной организации, определяются зако-

нами, регулирующими деятельность кредитных организаций. При этом положения п. 1—5 ст. 60 ГК к кредитным организациям не применяются.

Ликвидация юридических лиц

Формой прекращения деятельности юридического лица без перехода его прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам является *ликвидация юридического лица*. Существуют два способа ликвидации — *добровольный* и *принудительный*, т.е. по решению суда. В добровольном порядке юридическое лицо может быть ликвидировано по желанию его учредителей (участников) или уполномоченного органа юридического лица, в частности, в связи с истечением срока, на который было создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано. Самостоятельным способом прекращения юридического лица является исключение его из Единого государственного реестра юридических лиц по решению регистрирующего органа (подп. «и» п. 1 ст. 5 Закона о государственной регистрации). В данном случае имеются в виду недействующие юридические лица. Ликвидация юридического лица в принудительном порядке производится по решению суда в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо запрещенной законом, либо с нарушением Конституции, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, либо при систематическом осуществлении некоммерческой организацией, в том числе общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом, деятельности, противоречащей ее уставным целям, а также в иных случаях, предусмотренных ГК (абз. 2 п. 2 ст. 61). Требование о ликвидации юридического лица по указанным основаниям может быть предъявлено в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законом, например федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим лицензирование соответствующей деятельности. При этом решением суда о ликвидации юридического лица на его учредителей (участников) либо орган, уполномоченный на ликвидацию юридического лица его учредительными документами, могут быть возложены обязанности по осуществлению ликвидации юридического лица.

Ликвидация юридического лица в добровольном порядке.

Лица или органы, принявшие решение о ликвидации юридического лица, устанавливают порядок, сроки ликвидации и назначают ликвидационную комиссию (ликвидатора). В свою очередь, *ликвидационная комиссия выполняет ряд важных функций*, в частности: 1) публикует информацию о ликвидации юридического лица, порядке и сроке (не менее чем двухмесячном) заявления требований его кредиторами; 2) принимает меры к выявлению кредиторов, их письменному уведомлению о ликвидации, получению дебиторской задолженности; 3) по окончании срока для представления требований кредиторами составляет промежуточный ликвидационный баланс с указанием сведений о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований и результатах их рассмотрения; 4) осуществляет продажу имущества юридического лица с публичных торгов, если имеющиеся у ликвидируемого юридического лица (кроме учреждений) денежные средства недостаточны для удовлетворения требований кредиторов; 5) обращается в арбитражный суд с заявлением о банкротстве юридического лица, если имущества ликвидируемого юридического лица для удовлетворения требований кредиторов недостаточно или имеются признаки банкротства юридического лица; 6) составляет после завершения расчетов с кредиторами ликвидационный баланс. Ликвидация юридического лица считается завершённой после внесения об этом записи в государственный реестр юридических лиц.

Порядок удовлетворения требований кредиторов. Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого юридического лица производится ликвидационной комиссией в порядке очередности, установленной ст. 64 ГК:

- в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также по требованиям о компенсации морального вреда и о компенсации сверх возмещения вреда, причиненного вследствие разрушения, повреждения объекта капитального строительства, нарушения требований безопасности при строительстве объекта капитального строительства, требований к обеспечению безопасной эксплуатации здания, сооружения. Кроме того, в первую очередь при ликвидации банков, привлекающих средства физических лиц, удовлетво-

ряются требования физических лиц, являющихся кредиторами банков по заключенным с ними договорам банковского вклада и (или) договорам банковского счета (за исключением требований физических лиц по возмещению убытков в форме упущенной выгоды и по уплате сумм финансовых санкций и требований физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, или требований адвокатов, нотариусов, если такие счета открыты для осуществления предусмотренной законом предпринимательской или профессиональной деятельности указанных лиц), требования организации, осуществляющей функции по обязательному страхованию вкладов, в связи с выплатой возмещения по вкладам в соответствии с законом о страховании вкладов физических лиц в банках и Банка России в связи с осуществлением выплат по вкладам физических лиц в банках в соответствии с законом;

- во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности;

- в третью очередь погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;

- в четвертую очередь производятся расчеты с другими кредиторами.

Требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди, за исключением требований кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица. Требования последних удовлетворяются за счет средств, полученных от продажи предмета залога, преимущественно перед иными кредиторами, за исключением обязательств перед кредиторами первой и второй очереди, права требования по которым возникли до заключения соответствующего договора залога. Не удовлетворенные за счет средств, полученных от продажи предмета залога, требования залоговых кредиторов удовлетворяются в составе требований кредиторов четвертой очереди (п. 2 ст. 64 ГК). При недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом. В случае отказа ликвидационной комиссии в удовлетворении требований кредитора либо уклонения от их рассмотрения кредитор вправе до утверждения

ликвидационного баланса юридического лица обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии. По решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества ликвидируемого юридического лица.

Требования кредитора, заявленные после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией для их предъявления, удовлетворяются из имущества ликвидируемого юридического лица, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, заявленных в срок.

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

Государственная регистрация прекращения юридического лица посредством его ликвидации производится в соответствии с гл. VII Закона о государственной регистрации.

Ликвидация юридического лица, признанного несостоятельным (банкротом). Согласно абз. 1 п. 4 ст. 61 ГК юридическое лицо, за исключением учреждения, казенного предприятия, политической партии и религиозной организации, ликвидируется в соответствии со ст. 65 ГК вследствие признания его несостоятельным (банкротом). Более того, если стоимость имущества такого юридического лица недостаточна для удовлетворения требований кредиторов, оно вообще может быть ликвидировано только в порядке, предусмотренном ст. 65 ГК.

Государственная корпорация или государственная компания может быть ликвидирована вследствие признания ее несостоятельной (банкротом), только если это допускается федеральным законом, предусматривающим ее создание. Фонд не может быть признан несостоятельным (банкротом), если это установлено законом, предусматривающим создание и деятельность такого фонда.

Согласно п. 3 ст. 65 ГК основания признания судом юридического лица несостоятельным (банкротом), порядок ликвидации такого юридического лица, а также очередность удовлетворения требований кредиторов устанавливаются Федеральным законом от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее — Закон о банкротстве). В соответствии с ГК Закон о банкротстве устанавливает

основания для признания должника несостоятельным (банкротом), регулирует порядок и условия осуществления мер по предупреждению несостоятельности (банкротства), порядок и условия проведения процедур, применяемых в деле о банкротстве, и иные отношения, возникающие при неспособности должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов (п. 1 ст. 1 Закона о банкротстве).

В ст. 2 Закона о банкротстве *несостоятельность (банкротство)* определяется как признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. В качестве *должника* может выступать гражданин (ст. 202—213 Закона), в том числе индивидуальный предприниматель (ст. 214—216 Закона) или юридическое лицо, оказавшиеся неспособными удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей (налогов, сборов и т.п.) в течение установленного законом срока. По общему правилу этот срок составляет три месяца с даты, когда указанные обязательства и (или) обязанность должны были быть исполнены. В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о банкротстве для признания гражданина банкротом необходимо также, чтобы сумма его обязательств превышала стоимость принадлежащего ему имущества.

Здесь следует отметить, что в цивилистической доктрине ведется немало дискуссий по поводу соотношения понятий «несостоятельность» и «банкротство». При этом одни ученые следуют позиции законодателя и не выделяют особых различий между указанными терминами, другие — напротив, находят в каждом из определений самостоятельные отличительные признаки. По мнению последних, *различие между «несостоятельностью» и «банкротством» заключается главным образом в том, что несостоятельный должник при определенных условиях сможет расплатиться с долгами и вернуться к нормальной хозяйственной деятельности, а для должника, признанного банкротом, такой возможности уже не существует (так как с момента вынесения решения о признании должника банкротом фиксируется не только его фактическая несостоятельность, но и отсутствие возможности (даже потенциальной) восстановить свою платежеспособность в будущем).*

Предупреждение банкротства. В Законе о банкротстве большое значение придается предупреждению банкротства, в том числе *санации*, т.е. мерам, принимаемым собственником иму-

щества должника — унитарного предприятия, учредителями (участниками) должника, кредиторами должника и иными лицами в целях предупреждения банкротства и восстановления платежеспособности должника, в том числе на любой стадии рассмотрения дела о банкротстве (ст. 2 Закона).

Кроме того, даже в рамках процедур, применяемых в деле о банкротстве, после наблюдения (ст. 62—75 указанного Закона) предполагается проведение *финансового оздоровления*, т.е. мер по восстановлению платежеспособности должника и погашению его задолженности в соответствии с намеченным графиком (ст. 76—92). Но и после этого возможен переход лишь к *внешнему управлению* (ст. 93—123), которое вместе с финансовым оздоровлением может продолжаться два года (п. 2 ст. 92). Только после этих предбанкротных процедур на базе решения арбитражного суда о признании должника банкротом открывается *конкурсное производство* (ст. 124—149 Закона), которое вводится сроком на шесть месяцев с возможным продлением (п. 2 ст. 124). Однако даже в ходе конкурсного производства, если в отношении должника не вводились процедуры финансового оздоровления и (или) внешнего управления, конкурсный управляющий при наличии достаточных оснований для восстановления платежеспособности должника обязан инициировать процесс прекращения конкурсного производства и перехода к внешнему управлению (п. 1 ст. 146).

Особую процедуру банкротства составляет мировое соглашение, применяемое на любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве в целях прекращения производства по делу о банкротстве путем достижения соглашения между должником и кредиторами (ст. 150—167 Закона о банкротстве).

Согласно Закону о банкротстве дело о банкротстве должника — юридического лица, по общему правилу, может быть возбуждено арбитражным судом при наличии суммы задолженности в 100 тыс. руб. В отношении должника — гражданина эта сумма должна быть не менее 10 тыс. руб. При этом должны иметь место все признаки банкротства, установленные ст. 3 Закона о банкротстве (п. 2 ст. 6 Закона). Важным правилом данного Закона является и то, что для возбуждения производства по делу о банкротстве по заявлению конкурсного кредитора, а также по заявлению уполномоченного органа по денежным обязательствам принимаются во внимание только требования, подтвержденные вступившим в законную

силу решением суда, арбитражного суда или третейского суда (абз. 1 п. 3 ст. 6). Что касается требований уполномоченных органов об уплате обязательных платежей, то они принимаются в тех же целях, только если они были подтверждены решениями налогового органа или таможенного органа о взыскании задолженности за счет денежных средств или иного имущества должника либо вступившим в законную силу решением суда или арбитражного суда (абз. 2 п. 3 ст. 6 указанного Закона). Более того, право на обращение в арбитражный суд возникает у конкурсного кредитора, уполномоченного органа по денежным обязательствам с даты вступления в законную силу решения суда, арбитражного суда или третейского суда о взыскании с должника денежных средств. При этом право на обращение в арбитражный суд возникает у уполномоченного органа по обязательным платежам по истечении 30 дней с даты принятия решения налогового органа или таможенного органа о взыскании задолженности либо вступившего в законную силу решения суда или арбитражного суда. Частичное исполнение требований конкурсного кредитора, уполномоченного органа не является основанием для отказа арбитражным судом в принятии заявления о признании должника банкротом, если сумма неисполненных требований составляет не менее 100 тыс. руб. к должнику — юридическому лицу, не менее 10 тыс. руб. к должнику — гражданину (ст. 7 Закона о банкротстве).

Арбитражный управляющий и саморегулируемые организации арбитражных управляющих. Статья 2 Закона о банкротстве дает определение арбитражного управляющего. Согласно указанной статье им может быть гражданин РФ, являющийся членом саморегулируемой организации арбитражных управляющих. Или иными словами, арбитражный управляющий — это гражданин РФ, специально подготовленный в сфере антикризисного управления предприятиями, утверждаемый при соблюдении особого порядка арбитражным судом и являющийся членом саморегулируемой организации арбитражных управляющих. В Российской Федерации различают *четыре категории* арбитражных управляющих:

1) *временный управляющий* — арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения наблюдения;

2) *административный управляющий* — арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения финансового оздоровления;

3) *внешний управляющий* — арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения внешнего управления и осуществления иных установленных полномочий;

4) *конкурсный управляющий* — арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом для проведения конкурсного производства и осуществления иных установленных законом полномочий.

Любой арбитражный управляющий является субъектом профессиональной деятельности и осуществляет регулируемую Законом о банкротстве профессиональную деятельность, занимаясь частной практикой. При этом арбитражный управляющий вправе заниматься иными видами профессиональной деятельности, а также предпринимательской деятельностью при условии, что такая деятельность не влияет на надлежащее исполнение им обязанностей, установленных Законом о банкротстве и Федеральным законом от 25.02.1999 № 40-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций» (п. 1 ст. 20 Закона о банкротстве). *Арбитражный управляющий вправе быть членом только одной саморегулируемой организации.* Здесь важно отметить, что детально правовой статус саморегулируемых организаций арбитражных управляющих наряду с Законом о банкротстве регламентирует Федеральный закон от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях». Согласно п. 1 ст. 3 этого Закона саморегулируемыми организациями признаются некоммерческие организации, созданные в целях, предусмотренных Федеральным законом «О саморегулируемых организациях» и другими федеральными законами, основанные на членстве, объединяющие субъектов предпринимательской деятельности исходя из единства отрасли производства товаров (работ, услуг) или рынка произведенных товаров (работ, услуг) либо объединяющие субъектов профессиональной деятельности определенного вида. Статус саморегулируемой организации арбитражных управляющих приобретает некоммерческой организацией с даты включения сведений о некоммерческой организации в *Единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих.*

Основанием для включения сведений о некоммерческой организации в этот реестр является выполнение ею следующих обязательных требований:

- соответствие не менее чем ста ее членов условиям членства в саморегулируемой организации арбитражных управляющих, утвержденным саморегулируемой организацией;

- участие ее членов не менее чем в ста (в совокупности) процедурах, применяемых в делах о банкротстве (в том числе не завершенных на дату включения в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих), за исключением процедур, применяемых в делах о банкротстве к отсутствующим должникам;

- наличие компенсационного фонда, сформированного в размере и в порядке, которые установлены ст. 25.1 Закона о банкротстве;

- наличие разработанных в соответствии с требованиями закона и являющихся обязательными для выполнения членами саморегулируемой организации арбитражных управляющих стандартов и правил профессиональной деятельности арбитражных управляющих;

- создание органов управления и специализированных органов саморегулируемой организации арбитражных управляющих, функции и компетенция которых соответствуют требованиям, предусмотренным ст. 21.1 Закона о банкротстве.

Ликвидация некоммерческой организации, имеющей статус саморегулируемой организации арбитражных управляющих, осуществляется в соответствии с законодательством РФ о некоммерческих организациях с учетом особенностей, установленных Законом о банкротстве. Здесь важно отметить, что саморегулируемая организация арбитражных управляющих не может быть реорганизована (ст. 21 данного Закона).

Саморегулируемые организации арбитражных управляющих вправе создавать объединения саморегулируемых организаций и быть их членами. Объединение саморегулируемых организаций арбитражных управляющих, в составе которого более чем 50% всех саморегулируемых организаций, сведения о которых включены в Единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих, вправе приобрести статус национального объединения саморегулируемых организаций в порядке, установленном Законом о банкротстве (п. 2 ст. 26.1 Закона). Объединение саморегулируемых организаций арбитражных управляющих приобретает статус национального объединения саморегулируемых организаций арбитражных управляющих с даты включения сведений о нем в Единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих.

Национальное объединение саморегулируемых организаций арбитражных управляющих вправе:

- разрабатывать федеральные стандарты;

— разрабатывать единую программу подготовки арбитражных управляющих;

— представлять интересы саморегулируемых организаций в их отношениях с органами государственной власти РФ, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления;

— защищать права и законные интересы саморегулируемых организаций арбитражных управляющих;

— обжаловать в судебном порядке акты и действия органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления и их должностных лиц, нарушающие права и законные интересы любой саморегулируемой организации или группы саморегулируемых организаций;

— привлекать к обсуждению правовых, экономических, социальных проблем деятельности арбитражных управляющих союзы, ассоциации, объединения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, иные организации;

— формировать предложения о совершенствовании правового и экономического регулирования деятельности арбитражных управляющих;

— осуществлять обмен информацией и проводить совместные мероприятия с заинтересованными российскими юридическими лицами, международными организациями, иностранными организациями, иностранными учеными и специалистами;

— направлять представителей для участия в комиссиях по приему теоретического экзамена по единой программе подготовки арбитражных управляющих;

— направлять представителей для участия в работе ликвидационных комиссий саморегулируемых организаций;

— осуществлять иные соответствующие целям своей деятельности полномочия.

При этом саморегулируемая организация арбитражных управляющих устанавливает следующие *обязательные условия членства* в ней:

- наличие высшего образования;

- наличие стажа работы на руководящих должностях не менее чем год и стажировки в качестве помощника арбитражного управляющего в деле о банкротстве не менее чем шесть месяцев или стажировки в качестве помощника арбитражного управляющего в деле о банкротстве не менее чем два года, если более продолжительные сроки не предусмотрены

стандартами и правилами профессиональной деятельности арбитражных управляющих, утвержденными саморегулируемой организацией;

- сдача теоретического экзамена по программе подготовки арбитражных управляющих;
- отсутствие наказания в виде дисквалификации за совершение административного правонарушения либо в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью за совершение преступления;
- отсутствие судимости за совершение умышленного преступления.

Условиями членства в саморегулируемой организации арбитражных управляющих являются также наличие у члена саморегулируемой организации договора обязательного страхования ответственности, отвечающего установленным ст. 24.1 Закона о банкротстве требованиям, внесение членом саморегулируемой организации установленных ею взносов, в том числе взносов в компенсационный фонд саморегулируемой организации.

Важно иметь в виду, что арбитражным судом в качестве управляющих (временных, административных, внешних или конкурсных) не могут быть утверждены в деле о банкротстве арбитражные управляющие, которые:

- являются заинтересованными лицами по отношению к должнику, кредиторам;
- полностью не возместили убытки, причиненные должнику, кредиторам или иным лицам в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения возложенных на арбитражного управляющего обязанностей в ранее проведенных процедурах, применяемых в деле о банкротстве, и факт причинения которых установлен вступившим в законную силу решением суда;
- дисквалифицированы или лишены в порядке, установленном федеральным законом, права занимать руководящие должности и (или) осуществлять профессиональную деятельность, регулируемую в соответствии с федеральными законами;
- не имеют заключенных в соответствии с требованиями Закона о банкротстве договоров страхования ответственности на случай причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве;
- не имеют установленной формы допуска к государственной тайне, если наличие такого допуска является обя-

зательным условием утверждения арбитражным судом арбитражного управляющего, а также в отношении которых введены процедуры, применяемые в деле о банкротстве.

Деятельность арбитражного управляющего осуществляется по двум основным направлениям:

- во-первых, контроль за действиями руководства должника (в том числе обеспечение сохранности его имущества);
- во-вторых, изучение финансового состояния должника с целью определения возможности и целесообразности проведения реорганизационных (восстановительных) или ликвидационных процедур.

Законодательство о банкротстве наделяет арбитражного управляющего в деле о банкротстве следующими правами:

- созывать собрание кредиторов;
- созывать комитет кредиторов;
- обращаться в арбитражный суд с заявлениями и ходатайствами в случаях, предусмотренных Законом о банкротстве;
- получать вознаграждение в размерах и порядке, которые установлены Законом о банкротстве (вознаграждение, выплачиваемое арбитражному управляющему в деле о банкротстве, состоит из фиксированной суммы и суммы процентов. Кроме того, ему может выплачиваться и дополнительное вознаграждение за счет средств кредиторов, принявших решение об установлении дополнительного вознаграждения, или причитающихся им платежей в счет погашения их требований) (п. 3, 8 ст. 20.6);
- привлекать для обеспечения возложенных на него обязанностей в деле о банкротстве на договорной основе иных лиц с оплатой их деятельности за счет средств должника, если иное не установлено Законом о банкротстве, стандартами и правилами профессиональной деятельности или соглашением арбитражного управляющего с кредиторами;
- запрашивать необходимые сведения о должнике, принадлежащем ему имуществе, в том числе об имущественных правах, и об обязательствах должника у физических лиц, юридических лиц, государственных органов и органов местного самоуправления;
- подать в арбитражный суд заявление об освобождении от исполнения возложенных на него обязанностей в деле о банкротстве.

Следует иметь в виду, что привлекаемые арбитражным управляющим в соответствии с данным Законом реестродержатель, аудиторская организация (аудитор), оценщик и ор-

ганизатор торгов не могут быть заинтересованными лицами по отношению к арбитражному управляющему, должнику и его кредиторам. Необходимо также отметить, что физические лица, юридические лица, государственные органы и органы местного самоуправления представляют запрошенные арбитражным управляющим сведения в течение семи дней со дня получения запроса без взимания платы.

Законодательство о банкротстве налагает на арбитражного управляющего и следующие обязанности:

- принимать меры по защите имущества должника;
- анализировать финансовое состояние должника и результаты его финансовой, хозяйственной и инвестиционной деятельности;
- вести реестр требований, кредиторов, за исключением случаев, предусмотренных Законом о банкротстве;
- предоставлять реестр требований кредиторов лицам, требующим проведения общего собрания кредиторов, в течение трех дней с даты поступления требования в случаях, предусмотренных указанным Законом;
- в случае выявления признаков административных правонарушений и (или) преступлений сообщать о них в органы, к компетенции которых относятся возбуждение дел об административных правонарушениях и рассмотрение сообщений о преступлениях;
- предоставлять собранию кредиторов информацию о сделках и действиях, которые влекут или могут повлечь за собой гражданскую ответственность третьих лиц;
- разумно и обоснованно осуществлять расходы, связанные с исполнением возложенных на него обязанностей в деле о банкротстве. Обязанность доказывать неразумность и необоснованность осуществления таких расходов возлагается на лицо, обратившееся с соответствующим заявлением в арбитражный суд;
- выявлять признаки преднамеренного и фиктивного банкротства в порядке, установленном федеральными стандартами, и сообщать о них лицам, участвующим в деле о банкротстве, в саморегулируемую организацию, членом которой является арбитражный управляющий, собранию кредиторов и в органы, к компетенции которых относятся возбуждение дел об административных правонарушениях и рассмотрение сообщений о преступлениях;
- осуществлять иные установленные Законом о банкротстве функции.

Кроме того, на арбитражного управляющего возлагается обязанность заключить со страховой организацией договор обязательного страхования ответственности арбитражного управляющего за причинение убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве, и иным лицам в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением возложенных на арбитражного управляющего обязанностей на срок не менее чем год с условием его возобновления на тот же срок (п. 1 ст. 24.1 Закона о банкротстве).

При этом неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей, возложенных на арбитражного управляющего, является основанием для отстранения арбитражным судом арбитражного управляющего от исполнения данных обязанностей по требованию лиц, участвующих в деле о банкротстве. (абз. 1 п. 1 ст. 20.4 Закона о банкротстве).

Здесь необходимо отметить, что наряду с общими правами и обязанностями на арбитражного управляющего, в зависимости от конкретной процедуры банкротства, законодательством о банкротстве возлагаются и специальные полномочия.

Так, при проведении процедуры наблюдения временный управляющий:

- принимает меры по обеспечению сохранности имущества должника;
- проводит анализ финансового состояния должника;
- выявляет кредиторов должника;
- ведет реестр требований кредиторов, за исключением случаев, предусмотренных Законом о банкротстве;
- уведомляет кредиторов о введении наблюдения;
- созывает и проводит первое собрание кредиторов.

При этом *основная задача временного управляющего* — изучить финансовое состояние должника. По итогам своей работы временный управляющий готовит обоснованное заключение (анализ) его финансового состояния, на основе которого первое собрание кредиторов должника принимает решение о целесообразности введения следующей реабилитационной процедуры банкротства или о невозможности восстановления платежеспособности должника и открытии конкурсного производства.

Особенности процедуры финансового оздоровления накладывают отпечаток на специфику прав и обязанностей административного управляющего. В частности, он вправе обращаться в арбитражный суд с ходатайством об отстранении руководителя должника, о принятии дополнительных мер по обеспечению

сохранности имущества должника и об отмене таких мер, вправе предъявлять требования о признании недействительными сделок и решений, а также о применении последствий недействительности ничтожных сделок, заключенных или исполненных должником с нарушением требований Закона о банкротстве. Кроме того, административный управляющий имеет право требовать от руководителя должника получения информации о текущей деятельности должника, согласовывать сделки и решения должника в случаях, предусмотренных Законом о банкротстве, и предоставлять информацию кредиторам об указанных сделках и о решениях. Он также вправе принимать участие в инвентаризации в случае ее проведения должником. При этом одной из основных обязанностей административного управляющего является осуществление контроля за ходом выполнения плана финансового оздоровления и графика погашения задолженности. В процессе проведения процедуры финансового оздоровления *административный управляющий* также *обязан*:

- вести реестр требований кредиторов, за исключением случаев, предусмотренных Законом о банкротстве;

- созывать собрания кредиторов в случаях, установленных этим Законом;

- рассматривать отчеты о ходе выполнения графика погашения задолженности и плана финансового оздоровления (при наличии такого плана), представленные должником, и предоставлять собранию кредиторов заключения о ходе выполнения графика погашения задолженности и плана финансового оздоровления;

- предоставлять собранию кредиторов или комитету кредиторов на рассмотрение информацию о ходе выполнения графика погашения задолженности в порядке и в объеме, которые установлены собранием кредиторов или комитетом кредиторов;

- осуществлять контроль за своевременным исполнением должником текущих требований кредиторов;

- осуществлять контроль за своевременностью и полнотой перечисления денежных средств на погашение требований кредиторов;

- в случае неисполнения должником обязательств в соответствии с графиком погашения задолженности требовать от лиц, предоставивших обеспечение исполнения должником обязательств согласно графику погашения задолженности, исполнения обязанностей, вытекающих из предоставленного обеспечения и т.д.

Внешний управляющий при проведении процедуры внешнего управления в отличие от временного и административного управляющего *полностью заменяет руководителя должника*, поскольку к нему переходят полномочия всех органов управления юридического лица, в том числе полномочия по распоряжению имуществом, за исключением совершения крупных сделок, а также сделок, в совершении которых имеется заинтересованность. *Внешний управляющий вправе* заключать такие сделки только с согласия собрания (комитета) кредиторов, если иное не предусмотрено одобренным ими планом внешнего управления (п. 4 ст. 101 Закона о банкротстве).

Так, согласно Закону о банкротстве полномочия внешнего управляющего при осуществлении процедуры внешнего управления можно условно разделить на две группы:

а) полномочия, осуществляемые внешним управляющим в качестве руководителя должника;

б) полномочия, связанные с выполнением мероприятий в рамках процедуры внешнего управления.

Таким образом, *к числу дополнительных прав внешнего управляющего можно отнести* право на отказ от исполнения договоров и иных сделок должника; право на предъявление в арбитражный суд требования о признании недействительными сделок и решений, а также о применении последствий недействительности ничтожных сделок, заключенных или исполненных должником с нарушением требований указанного Закона; право заявлять требования о взыскании убытков, причиненных действиями (бездействием) членов коллегиальных органов управления должника, членов совета директоров (наблюдательного совета), единоличного исполнительного органа, собственника имущества должника, лицами, действовавшими от имени должника в соответствии с доверенностью, иными лицами, действовавшими в соответствии с учредительными документами должника. Подробно права и обязанности внешнего управляющего регламентированы в ст. 99 Закона.

По результатам своей деятельности внешний управляющий представляет на рассмотрение собрания кредиторов отчет.

Права и обязанности конкурсного управляющего, которыми он обладает в рамках конкурсного производства, включают в себя не только общие права и обязанности арбитражных управляющих, указанные в ст. 20.3 Закона о банкротстве, но и специальные полномочия, закрепленные в ст. 129 данного

Закона, а также определенные уставными положениями в отношении органов управления организации-должника. С момента утверждения конкурсного управляющего к нему переходят все полномочия по управлению делами должника, в том числе полномочия по распоряжению имуществом должника. Полномочия конкурсного управляющего весьма обширны. В целях наиболее эффективного решения задач конкурсного производства законодатель наделяет конкурсного управляющего рядом правомочий, которые можно разделить на четыре группы:

- 1) правомочия конкурсного управляющего по распоряжению имуществом предприятия-должника;
- 2) правомочия конкурсного управляющего по формированию конкурсной массы;
- 3) правомочия конкурсного управляющего по распределению конкурсной массы;
- 4) иные правомочия конкурсного управляющего при проведении конкурсного производства.

Говоря о несостоятельности (банкротстве), важно отметить, что этот институт нацелен прежде всего на восстановление платежеспособности должника и лишь в исключительных случаях (при полной неплатежеспособности и невозможности ее восстановления) на ликвидацию.

5.4. Виды юридических лиц

Дифференциация юридических лиц на виды возможна по различным основаниям.

1. *Самым распространенным является деление юридических лиц по основной цели их деятельности.* По данному критерию юридические лица подразделяются на коммерческие и некоммерческие организации.

Коммерческие организации преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Иначе говоря, по данному критерию коммерческие организации являются сугубо предпринимательскими структурами. К ним относятся два вида хозяйственных товариществ — полное товарищество и товарищество на вере (коммандитное товарищество) и три вида хозяйственных обществ — общество с ограниченной или дополнительной ответственностью и акционерное общество. Последнее имеет три разновидности: закрытое, открытое акционерные общества и акционерное общество работников

(народное предприятие). Также коммерческими организациями являются производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Некоммерческими организациями именуются юридические лица, не преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между участниками. Обычно они не занимаются предпринимательской деятельностью. Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям. Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом. Гражданское законодательство допускает объединение коммерческих и (или) некоммерческих организаций в союзы и ассоциации.

Подробно отдельные виды как коммерческих, так и некоммерческих организаций будут рассмотрены ниже.

2. *Другое деление юридических лиц на виды связано с обязательственными или вещными правами, которые учредители (участники) могут иметь в отношении самих юридических лиц или их имущества.* По данному критерию в соответствии с п. 2 и 3 ст. 48 ГК выделяют:

1) юридические лица, в отношении которых их участники имеют обязательственные права, — хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы;

2) юридические лица, на имущество которых их учредители имеют право собственности или иное вещное право, — государственные и муниципальные унитарные предприятия, а также учреждения;

3) юридические лица, в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав, — общественные и религиозные организации, их объединения, благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

3. *Наконец, еще одним критерием дифференциации юридических лиц выступают их нестандартные наименования, не совпадающие с наименованиями их организационно-правовых форм.*

Эти юридические лица отличаются порядком их образования, правовым режимом имущества и составом учредителей (участников). Речь идет о таких коммерческих структурах, как казенные, малые, средние и микропредприятия, предприятия (коммерческие организации) с иностранными инвестициями, а также народные предприятия¹.

Казенное предприятие — это унитарное предприятие, созданное на базе государственного или муниципального имущества на праве оперативного управления в соответствии с ГК и в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» (далее — Закон об унитарных предприятиях).

Согласно ст. 115 ГК учредительным документом казенного предприятия является его устав, утверждаемый уполномоченным на то государственным органом или органом местного самоуправления. Согласно ст. 4 Закона об унитарных предприятиях полное фирменное наименование казенного предприятия на русском языке должно содержать слова «федеральное казенное предприятие», «казенное предприятие» или «муниципальное казенное предприятие» и указание на собственника его имущества — Российскую Федерацию, субъект РФ или муниципальное образование.

Особенностями казенного предприятия, в частности, являются:

1) самостоятельная реализация произведенной таким предприятием продукции (работы, услуги), если иное не установлено федеральными законами или иными нормативными правовыми актами РФ;

2) распоряжение закрепленным за предприятием имуществом, в том числе с согласия собственника такого имущества, только в пределах, не лишающих казенное предприятие возможности осуществлять деятельность, предмет и цели которой определены его уставом;

3) осуществление своей деятельности в строгом соответствии со сметой доходов и расходов, утверждаемой собственником имущества казенного предприятия;

4) отсутствие уставного фонда (на казенном предприятии не формируется уставной фонд, определяющий минималь-

¹ Имеются в виду предприятия не как имущественные комплексы, используемые в режиме недвижимости для осуществления предпринимательской деятельности и служащие объектами прав по ст. 132 ГК, а предприятия как субъекты прав, т.е. как юридические лица.

ный размер имущества предприятия, гарантирующего интересы его кредиторов)¹.

Федеральное казенное предприятие учреждается решением Правительства РФ. Казенное предприятие субъекта РФ учреждается решением органа государственной власти субъекта РФ, которому в соответствии с актами, определяющими статус этого органа, предоставлено право принятия такого решения. Муниципальное казенное предприятие учреждается решением органа местного самоуправления, которому в соответствии с актами, определяющими статус этого органа, предоставлено право принятия такого решения. При этом Российская Федерация, субъекты РФ или муниципальные образования несут субсидиарную ответственность по обязательствам своих казенных предприятий при недостаточности их имущества (ст. 7 Закона об унитарных предприятиях).

Следует обратить внимание, что Федеральный закон от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее — Закон о развитии предпринимательства) наряду с категорией «малое предприятие» установил еще две категории — микропредприятие и среднее предприятие — и регламентировал их квалифицирующие признаки, а также формы, условия и порядок их государственной поддержки.

Так, в соответствии со ст. 4 названного Закона *субъектами малого и среднего предпринимательства* являются внесенные в ЕГРЮЛ потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей (ЕГРИП) и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического

¹ Здесь следует иметь в виду, что уставной фонд формируют не все виды унитарных предприятий, а лишь государственные и муниципальные унитарные предприятия. При этом важно различать понятия «уставной фонд», формируемый государственными и муниципальными унитарными предприятиями, и «уставной капитал», формируемый хозяйственными обществами. В то же время и уставной фонд, и уставной капитал — термины по своему сущностному содержанию весьма схожие. Так, уставной капитал — это сумма средств, первоначально инвестированных собственниками для обеспечения уставной деятельности организации; уставный капитал определяет минимальный размер имущества юридического лица, гарантирующего интересы его кредиторов.

лица (индивидуальные предприниматели), и крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

1) для юридических лиц — суммарная доля участия Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, иностранных юридических лиц, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов в уставном (складочном) капитале (паевом фонде) указанных юридических лиц не должна превышать 25% (за исключением активов акционерных инвестиционных фондов и закрытых паевых инвестиционных фондов), доля участия, принадлежащая одному или нескольким юридическим лицам, не являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, не должна превышать 25%. Последнее ограничение не распространяется на хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, деятельность которых заключается в практическом применении (внедрении) результатов интеллектуальной деятельности (программ для электронных вычислительных машин, баз данных, изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений, топологий интегральных микросхем, секретов производства (ноу-хау), исключительные права на которые принадлежат учредителям (участникам) соответственно таких хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств — бюджетным, автономным научным учреждениям либо являющимся бюджетными учреждениями, автономными учреждениями образовательным организациям высшего образования, а также на юридические лица, учредителями (участниками) которых являются юридические лица, включенные в утвержденный Правительством РФ перечень юридических лиц, предоставляющих государственную поддержку инновационной деятельности в формах, установленных Федеральным законом от 23.08.1996 № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике». Юридические лица включаются в указанный перечень в порядке, установленном Правительством РФ, при условии соответствия одному из следующих критериев:

а) юридические лица являются открытыми акционерными обществами, не менее 15% акций которых находится в собственности Российской Федерации, или хозяйственными обществами, в которых данные открытые акционерные общества имеют право прямо и (или) косвенно распоряжаться более чем 50% голосов, приходящихся на голосующие акции

(доли), составляющие уставные капиталы таких хозяйственных обществ, либо имеют возможность назначать единоличный исполнительный орган и (или) более половины состава коллегиального исполнительного органа, а также возможность определять избрание более половины состава совета директоров (наблюдательного совета);

б) юридические лица являются государственными корпорациями, учрежденными в соответствии с Федеральным законом от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»;

2) средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от 101 до 250 человек включительно для средних предприятий;

б) до 100 человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия — до 15 человек;

3) выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и материальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством РФ для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства. Средняя численность работников микропредприятия, малого или среднего предприятия за календарный год определяется с учетом всех его работников, в том числе работников, работающих по гражданско-правовым договорам или по совместительству с учетом реально отработанного времени, работников представительств, филиалов и других обособленных подразделений указанных микропредприятия, малого предприятия или среднего предприятия.

В целях реализации государственной политики в области развития малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации Законом о развитии предпринимательства и другими нормативными правовыми актами РФ в отношении малых и средних предприятий устанавливаются следующие меры:

- специальные налоговые режимы, упрощенные правила ведения налогового учета, упрощенные формы налоговых деклараций по отдельным налогам и сборам для малых предприятий;

- упрощенные способы ведения бухгалтерского учета, включая упрощенную бухгалтерскую (финансовую) отчетность, и упрощенный порядок ведения кассовых операций для малых предприятий;

- упрощенный порядок составления субъектами малого и среднего предпринимательства статистической отчетности;

- льготный порядок расчетов за приватизированное субъектами малого и среднего предпринимательства государственное и муниципальное имущество;

- особенности участия субъектов малого предпринимательства в качестве поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд;

- меры по обеспечению прав и законных интересов субъектов малого и среднего предпринимательства при осуществлении государственного контроля (надзора);

- меры по обеспечению финансовой поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства;

- меры по развитию инфраструктуры поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства;

- иные направленные на обеспечение реализации целей и принципов Закона о развитии предпринимательства.

Коммерческая организация (предприятие) с иностранными инвестициями — это российская коммерческая организация, в состав участников которой входит хотя бы один иностранный инвестор. Статус подобных организаций определяется Федеральным законом от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» (далее — Закон об иностранных инвестициях в РФ).

Иностранный инвестор — это иностранное юридическое лицо, гражданская правоспособность которого определяется в соответствии с законодательством государства, в котором оно учреждено, и которое вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ; иностранная организация, не являющаяся юридическим лицом, гражданская правоспособность которой определяется в соответствии с законодательством государства, в котором она учреждена, и которая вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ; иностранный гражданин, гражданская правоспособность и дееспособность которого определяются в соответствии с законодательством государства

его гражданства и который вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ; лицо без гражданства, которое постоянно проживает за пределами Российской Федерации, гражданская правоспособность и дееспособность которого определяются в соответствии с законодательством государства его постоянного места жительства и которое вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ; международная организация, которая вправе в соответствии с международным договором РФ осуществлять инвестиции на территории РФ; иностранные государства в соответствии с порядком, определяемым федеральными законами.

Иностранные инвестиции — это вложения иностранного капитала в объект предпринимательской деятельности на территории РФ в виде объектов гражданских прав, принадлежащих иностранному инвестору, если такие объекты не изъяты из оборота или не ограничены в обороте в Российской Федерации в соответствии с федеральными законами, в том числе денег, ценных бумаг (в иностранной валюте и валюте РФ), иного имущества, имущественных прав, имеющих денежную оценку, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности), а также услуг и информации.

Закон об иностранных инвестициях в РФ предусматривает некоторые особенности коммерческих организаций (предприятий) с иностранными инвестициями. Так, в частности, иностранный инвестор имеет право на возмещение убытков, причиненных ему в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в соответствии с гражданским законодательством РФ. Иностранный инвестор в силу договора вправе передать свои права (уступить требования) и обязанности (перевести долг), а на основании закона или решения суда обязан передать свои права (уступить требования) и обязанности (перевести долг) другому лицу в соответствии с гражданским законодательством РФ. Имущество иностранного инвестора или коммерческой организации с иностранными инвестициями не подлежит принудительному изъятию, в том числе национализации, реквизиции, за исключением случаев и по основаниям, которые установлены федеральным законом или международным договором РФ.

Спор иностранного инвестора, возникший в связи с осуществлением инвестиций и предпринимательской деятельности на территории РФ, разрешается в соответствии с международными договорами РФ и федеральными законами в суде или арбитражном суде либо в международном арбитраже (третейском суде).

Народное предприятие — это закрытое акционерное общество с ограничением количества акций на одного пайщика с выплатой дивидендов пропорционально объему вложенного труда. Специфику таких предприятий наряду с Федеральным законом от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» регламентирует Федеральный закон от 19.07.1998 № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)». Особенности данного вида коммерческой организации более подробно будут раскрыты позднее, при описании разновидностей акционерных обществ.

Отдельные виды коммерческих организаций

Различные организационно-правовые формы некоторых коммерческих юридических лиц имеют как общие (ст. 66—68 ГК), так и специфические признаки (ст. 69—115 ГК). Это касается, в частности, *хозяйственных товариществ и обществ*. К их числу относятся *все коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом*. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности. Вкладом в имущество хозяйственного товарищества или общества могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права, имеющие денежную оценку, например исключительные права на охраняемое патентом изобретение. Денежная оценка вклада, участника хозяйственного общества производится по соглашению между учредителями (участниками) общества и в случаях, предусмотренных законом, подлежит независимой экспертной оценке. *Спецификой хозяйственных обществ является возможность их создания одним физическим или юридическим лицом, которое становится его единственным участником*. Не допускается лишь выступление в качестве единственного учредителя (акционера) акционерного общества другого хозяйственного общества, состоящего из одного лица.

Полным товариществом признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом. Участниками полного товарищества могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации. Все участники солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам полного товарищества всем лично им принадлежащим имуществом. Иными словами, при недостаточности имущества самого товарищества для удовлетворения требований кредиторов последние в оставшейся части могут потребовать удовлетворения в полном объеме за счет личного имущества любого (или любых) из полных товарищей (п. 1 ст. 75 ГК). Подобная трактовка солидарной и субсидиарной ответственности базируется на нормах п. 1 ст. 323 и абз. 1 п. 1 ст. 399 ГК.

Товарищество на вере (коммандитное товарищество) — это товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по его обязательствам своим имуществом (т.е. полными товарищами), имеется один или несколько участников-вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков товарищества лишь в пределах сумм своих вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности. Полными товарищами в товариществах на вере, как и в полных товариществах, также могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации (абз. 1 п. 4 ст. 66 ГК).

Обществом с ограниченной ответственностью (ООО) признается созданное одним или несколькими лицами хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники ООО не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества в пределах стоимости принадлежащих им долей в уставном капитале общества (п. 1 ст. 2 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее — Закон об ООО)).

Участники общества, не полностью оплатившие доли, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах стоимости неоплаченной части принадлежащих им долей в уставном капитале общества.

Общество с ограниченной ответственностью является самым распространенным видом хозяйственных обществ. Это

связано прежде всего с несложной процедурой его создания. Так, ООО может быть учреждено одним лицом или состоять из одного лица, в том числе при создании в результате реорганизации. Однако при этом ООО не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Учредители ООО заключают между собой письменный договор об учреждении общества, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по учреждению общества, размер уставного капитала общества, размер их долей в уставном капитале общества, размер и номинальную стоимость доли каждого из учредителей общества, а также размер, порядок и сроки оплаты таких долей в уставном капитале общества. При этом следует иметь в виду, что *договор об учреждении общества не является его учредительным документом. Таким документом служит устав общества.*

Учредители ООО несут солидарную ответственность по обязательствам, связанным с учреждением и возникшим до его государственной регистрации.

Высшим органом общества является общее собрание участников общества. Компетенция общего собрания участников общества определяется уставом общества в соответствии с Законом об ООО. Каждый участник общества имеет на общем собрании участников общества число голосов, пропорциональное его доле в уставном капитале общества, за исключением случаев, предусмотренных указанным Законом. *Уставом общества может быть предусмотрено образование совета директоров (наблюдательного совета) общества.* При этом в уставе определяются порядок образования, деятельности совета директоров (наблюдательного совета) общества, его компетенция, а также порядок прекращения полномочий членов совета директоров (наблюдательного совета) общества и компетенция председателя совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Общим собранием участников общества избирается единоличный исполнительный орган общества (генеральный директор, президент и др.) на срок, определенный уставом общества, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества. Единоличный исполнительный орган общества может быть избран также не из числа его участников. При этом в качестве единоличного исполнительного органа общества может выступать только физическое лицо, за исключением

случая, когда общество по договору передало осуществление полномочий своего единоличного исполнительного органа управляющему.

Если *уставом общества предусмотрено образование наряду с единоличным исполнительным органом общества также коллегиального исполнительного органа общества (правления, дирекции и др.)*, такой орган избирается общим собранием участников общества в количестве и на срок, которые определены уставом общества. При этом членом коллегиального исполнительного органа общества вправе стать только физическое лицо, которое может не являться участником общества. Следует иметь в виду, что функции председателя коллегиального исполнительного органа общества выполняет лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа общества (генеральный директор, президент и др.), за исключением случаев, если полномочия единоличного исполнительного органа общества переданы управляющему.

Обществом с дополнительной ответственностью (ОДО) признается общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их долей, определенном уставом общества. При банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными документами общества. Фирменное наименование ОДО наряду с наименованием общества в обязательном порядке должно содержать слова «с дополнительной ответственностью».

Говоря об обществе с дополнительной ответственностью, хочется отметить, что еще авторы проекта Концепции развития законодательства о юридических лицах 2009 г.¹ обосновывали мнение о том, что «нет достаточных оснований для сохранения такой организационно-правовой формы юридического лица, как общество с дополнительной ответственностью (ст. 95 ГК). Гражданско-правовой статус таких хозяйственных обществ практически полностью определяется

¹ URL: http://www.privlaw.ru/vs_info2.html; Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации (одобрена решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 07.10.2009) // Вестник ВАС РФ. 2009. № 11.

положениями законодательства об обществах с ограниченной ответственностью. Очевидно, что возложение на участников такого общества дополнительной ответственности по долгам юридического лица не требует закрепления в законе особой организационно-правовой формы, а может быть санкционировано на уровне устава». Таким образом, по их мнению, «продолжением реформ в сфере совершенствования типологии юридических лиц должно стать устранение такой организационно-правовой формы, как общество с дополнительной ответственностью (ОДО)». Однако предложенные в Концепции изменения еще пока не были приняты законодателем и указанная организационно-правовая форма юридических лиц продолжает существовать.

Акционерное общество (АО) — одна из наиболее распространенных организационно-правовых форм, особенно в сфере среднего и крупного предпринимательства. Уставный капитал акционерного общества делится на определенное число именных акций. Участники данного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков общества в пределах стоимости принадлежащих им акций. Гражданско-правовое положение различных видов АО устанавливают ст. 96—104 ГК, а также Федеральные законы от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее — Закон об акционерных обществах), от 19.07.1998 № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)» (далее — Закон о народных предприятиях), от 29.11.2001 № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах» (далее — Закон об инвестиционных фондах).

Существует ряд различий между открытым, закрытым акционерными обществами и акционерным обществом работников (народным предприятием). Так, число учредителей **открытого акционерного общества** (ОАО) не ограничено, в то время как число учредителей **закрытого акционерного общества** (ЗАО) не может превышать пятидесяти. Далее, ОАО вправе проводить открытую подписку на свои акции и их свободную продажу. Его участники могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров. Акции ЗАО, напротив, распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц. ЗАО не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции, а его акционеры имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества. Минимальный

уставный капитал ОАО должен составлять не менее тысячекратной, а ЗАО — стократной суммы минимального размера оплаты труда на дату регистрации общества. Акционеры — владельцы обыкновенных акций общества могут участвовать в общем собрании акционеров с правом голоса по всем вопросам его компетенции, а также имеют право на получение дивидендов, в случае же ликвидации общества — право на получение части его имущества. Владельцы привилегированных акций, напротив, не имеют права голоса на общем собрании акционеров, если иное не установлено Законом об акционерных обществах. По общему правилу место нахождения АО определяется местом его государственной регистрации (п. 2 ст. 4 указанного Закона).

Акционерное общество может создавать филиалы и открывать представительства. При этом устав общества должен содержать сведения о его филиалах и представительствах. Акционерное общество также может иметь дочерние и зависимые общества с правами юридического лица.

Акционерное общество может выступать как основное по отношению к другому (дочернему) хозяйственному обществу, если оно в силу преобладающего участия в уставном капитале последнего либо в соответствии с заключенным между ними договором имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

При этом дочернее общество не отвечает по долгам основного общества.

Акционерное общество работников (народное предприятие) — это закрытое АО, акции которого распределены среди работников пропорционально их оплате труда. Таким образом, определяющими отношениями в народных предприятиях являются трудовые. Наемный работник-акционер обладает определенным количеством акций народного предприятия, которыми он наделяется пропорционально сумме оплаты его труда, иными словами, количество акций пропорционально трудовому участию. При этом если АО — объединение капитала, то АО работников — это объединение наемных работников, основанное на их трудовом участии. В АО определяющим является обладание акциями, поскольку голосование на общем собрании акционеров осуществляется по принципу «одна голосующая акция — один голос», за исключением случаев проведения кумулятивного голосования по выборам членов совета директоров. В АО работников преобладающий принцип — «один акционер — один голос».

При увольнении работник-акционер обязан продать народному предприятию, а последнее обязано выкупить принадлежащие акционеру акции по их выкупной стоимости.

Специфика *акционерного общества работников (народного предприятия)* выражается прежде всего в порядке его создания. Народное предприятие может быть создано только путем преобразования любой коммерческой организации, за исключением государственных и муниципальных предприятий и открытых акционерных обществ, работникам которых принадлежит менее 49% уставного капитала. К народным предприятиям применяются правила Закона об акционерных обществах, касающиеся ЗАО, если иное не предусмотрено Законом о народных предприятиях.

Среднесписочная численность работников народного предприятия не может составлять менее 51 человека. При снижении указанной численности народное предприятие обязано в течение одного года привести ее в соответствие с требованиями о 51 работнике либо преобразоваться в коммерческую организацию иной формы.

В науке распространено мнение, что народное предприятие нельзя считать закрытым АО, так как оно не отвечает самой сути АО, а определение народного предприятия в Законе о народных предприятиях в качестве организационно-правовой формы коммерческой организации не соответствует нормам ГК. Это мнение основано на том, что перечень организационно-правовых форм коммерческих организаций является исчерпывающим. Так, в соответствии с ГК юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий (п. 2 ст. 50 ГК).

Акционерный инвестиционный фонд — это открытое акционерное общество, исключительным предметом деятельности которого является инвестирование имущества в ценные бумаги и иные объекты, предусмотренные законом, и фирменное наименование которого содержит слова «акционерный инвестиционный фонд» или «инвестиционный фонд» (ст. 2 Закона об инвестиционных фондах).

Важную роль в предпринимательской деятельности играют **производственные кооперативы**, или **артели**, т.е. добровольные объединения граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, осно-

ванной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов.

Производственные кооперативы создаются в целях производства, переработки, сбыта промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнения работ, ведения торговли, бытового обслуживания, оказания других услуг. Особенностью данных предпринимательских структур, в отличие, скажем, от хозяйственных обществ, является личное трудовое и иное участие их членов в деятельности кооперативов наряду с объединением имущественных паевых взносов. Помимо ст. 107—112 ГК отношения по созданию и деятельности, производственных кооперативов регулируют федеральные законы от 08.05.1996 № 41-ФЗ «О производственных кооперативах» (далее — Закон о производственных кооперативах) и от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» (далее — Закон о сельхозкооперации).

Кооператив образуется исключительно по решению его учредителей. Число членов кооператива не может быть менее чем пять человек. Учредительным документом кооператива является устав, утверждаемый общим собранием членов кооператива. Фирменное наименование кооператива должно содержать его название и слова «производственный кооператив» или «артель».

Членами кооператива могут быть внесшие установленный уставом кооператива паевой взнос граждане РФ, достигшие возраста 16 лет. Размер и порядок внесения паевого взноса определяются уставом кооператива. Согласно ст. 109 ГК член кооператива обязан внести к моменту регистрации кооператива не менее 10% паевого взноса, а остальную часть — в течение года с момента регистрации. Иностранные граждане и лица без гражданства могут быть членами кооператива наравне с гражданами РФ. Число членов кооператива, внесших паевой взнос, участвующих в деятельности кооператива, но не принимающих личного трудового участия в его деятельности, не может превышать 25% числа членов кооператива, принимающих личное трудовое участие в его деятельности.

Имущество, находящееся в собственности производственного кооператива, делится на паи его членов в соответствии с уставом кооператива. Кооператив не вправе выпускать акции. Прибыль кооператива распределяется между его членами согласно их трудовому участию, если иной порядок не предусмотрен законом и уставом кооператива.

Высший орган управления кооперативом — общее собрание его членов. В кооперативе с числом членов более 50 может быть создан наблюдательный совет, который осуществляет контроль за деятельностью исполнительных органов кооператива. Исполнительными органами кооператива являются правление и (или) его председатель. Они осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива и подотчетны наблюдательному совету и общему собранию членов кооператива. Следует иметь в виду, что членами наблюдательного совета и правления кооператива, а также председателем кооператива могут быть только члены кооператива. Член кооператива не может одновременно быть членом наблюдательного совета и членом правления либо председателем кооператива.

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

Государственные и муниципальные унитарные предприятия. По сравнению с советским периодом в современной России унитарные предприятия потеряли свое главенствующее положение в системе юридических лиц, поскольку, признавая их равноправными субъектами имущественных отношений, законодатель закрепляет за ними лишь ограниченные вещные права на принадлежащее им имущество — право хозяйственного ведения и право оперативного управления, собственниками которых могут быть только публично-правовые образования. Тем не менее в Российской Федерации унитарные предприятия еще продолжают функционировать. В отличие от рассмотренных ранее видов коммерческих организаций, имеющих право собственности на принадлежащее им имущество, государственные и муниципальные унитарные предприятия таким правом не обладают. В соответствии с Законом об унитарных предприятиях *унитарным предприятием* признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником. В форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия. Имущество унитарного предприятия принадлежит на праве собственности Российской Федерации, ее субъекту или муниципальному образованию. Примерный устав федерального государственного унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, утвержден приказом Минэкономразвития России от 25.08.2005 № 205. Имущество унитарного предприятия принадлежит ему на праве хозяйственного

ведения или на праве оперативного управления, является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками унитарного предприятия. В отличие от других коммерческих организаций, унитарное предприятие не вправе создавать в качестве юридического лица другое унитарное предприятие путем передачи ему части своего имущества (дочернее предприятие).

Одна из особенностей унитарного предприятия состоит в том, что оно может быть участником (членом) коммерческих организаций, а также некоммерческих организаций, в которых в соответствии с законом допускается участие юридических лиц. При этом унитарные предприятия не вправе выступать учредителями (участниками) кредитных организаций. Более того, решение об участии унитарного предприятия в любой другой организации может быть принято только с согласия собственника имущества данного предприятия. Равным образом распоряжение вкладом (долей) в уставном (складочном) капитале хозяйственного общества или товарищества и принадлежащими унитарному предприятию акциями осуществляется данным предприятием только с согласия собственника его имущества.

Права собственника имущества унитарного предприятия закреплены в ст. 20 Закона об унитарных предприятиях. Согласно указанной статье собственник имущества унитарного предприятия:

- 1) принимает решение о создании унитарного предприятия;
- 2) определяет цели, предмет, виды деятельности унитарного предприятия, а также дает согласие на участие унитарного предприятия в ассоциациях и других объединениях коммерческих организаций;
- 3) определяет порядок составления, утверждения и установления показателей планов (программы) финансово-хозяйственной деятельности унитарного предприятия;
- 4) утверждает устав унитарного предприятия, вносит в него изменения, в том числе утверждает устав унитарного предприятия в новой редакции;
- 5) принимает решение о реорганизации или ликвидации унитарного предприятия в порядке, установленном законодательством, назначает ликвидационную комиссию и утверждает ликвидационные балансы унитарного предприятия;
- 6) формирует уставный фонд государственного или муниципального предприятия;

7) назначает на должность руководителя унитарного предприятия, заключает с ним, изменяет и прекращает трудовой договор в соответствии с трудовым законодательством и иными содержащими нормы трудового права нормативными правовыми актами;

8) согласовывает прием на работу главного бухгалтера унитарного предприятия, заключение с ним, изменение и прекращение трудового договора;

9) утверждает бухгалтерскую отчетность и отчеты унитарного предприятия;

10) дает согласие на распоряжение недвижимым имуществом, а в случаях, установленных федеральными законами, иными нормативными правовыми актами или уставом унитарного предприятия, на совершение иных сделок;

11) осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего унитарному предприятию имущества;

12) утверждает показатели экономической эффективности деятельности унитарного предприятия и контролирует их выполнение;

13) дает согласие на создание филиалов и открытие представительств унитарного предприятия;

14) дает согласие на участие унитарного предприятия в иных юридических лицах;

15) дает согласие в случаях, предусмотренных законом, на совершение крупных сделок, сделок, в совершении которых имеет заинтересованность, и иных сделок;

16) принимает решение о проведении аудиторских проверок, утверждает аудитора и определяет размер оплаты его услуг;

17) в случае, предусмотренном законодательством РФ о концессионных соглашениях, принимает решение об осуществлении государственным или муниципальным унитарным предприятием отдельных полномочий концедента;

18) имеет другие права и несет другие обязанности, определенные законодательством РФ.

Кроме того, в соответствии со ст. 17 Закона об унитарных предприятиях собственник имущества государственного или муниципального предприятия имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении такого предприятия. Государственное или муниципальное предприятие ежегодно перечисляет в соответствующий бюджет часть прибыли, остающейся в его распо-

ряжении после уплаты налогов и иных обязательных платежей, в порядке, в размерах и в сроки, которые определяются Правительством РФ, уполномоченными органами государственной власти субъектов РФ или органами местного самоуправления.

Государственное или муниципальное предприятие распоряжается движимым имуществом, принадлежащим ему на праве хозяйственного ведения, самостоятельно, за исключением случаев, установленных законами и иными нормативными правовыми актами. Оно не вправе продавать принадлежащее ему недвижимое имущество, сдавать в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственного общества или товарищества или иным способом распоряжаться таким имуществом без согласия собственника имущества данного предприятия.

Государственное или муниципальное предприятие не вправе без согласия собственника совершать сделки, связанные с предоставлением займов, поручительств, получением банковских гарантий, с иными обременениями, уступкой требований, переводом долга, а также заключать договоры простого товарищества (ст. 18 Закона об унитарных предприятиях).

Руководитель унитарного предприятия (директор, генеральный директор) представляет собой единоличный исполнительный орган унитарного предприятия. Руководитель унитарного предприятия назначается собственником имущества унитарного предприятия, он подотчетен собственнику имущества данного предприятия. Контроль за деятельностью унитарного предприятия проводится органом, осуществляющим полномочия собственника, и другими уполномоченными органами.

Унитарные предприятия можно классифицировать по двум основаниям:

1) в зависимости от собственника имущества (соответствующего публично-правового образования) можно выделить:

- федеральное государственное предприятие;
- государственное предприятие субъекта РФ;
- муниципальное предприятие;
- федеральное казенное предприятие;
- казенное предприятие субъекта РФ;

2) в зависимости от вещного права унитарного предприятия, на основе которого осуществляется деятельность по управлению имуществом собственника, унитарные предприятия подразделяются на два вида:

— унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения;

— унитарные предприятия, основанные на праве оперативного управления (казенные предприятия).

При этом основные различия в их правовом положении заключаются в необходимости формирования уставного фонда (для казенных предприятий уставный фонд не требуется), распоряжении имуществом, ответственности собственника по обязательствам унитарного предприятия, целях создания, порядке распределения доходов предприятия, правомочиях собственника и др.

Виды некоммерческих организаций

Правовой статус некоммерческих организаций регламентируется ст. 116—123 ГК, Федеральным законом от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее — Закон о некоммерческих организациях), Федеральным законом от 30.12.2006 № 275-ФЗ «О порядке формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций», иными федеральными законами об отдельных организационно-правовых формах подобных организаций.

Выделяют следующие основные виды некоммерческих организаций:

1) **потребительский кооператив** — добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов. Разновидностью потребительского кооператива является жилищный накопительный кооператив, создаваемый как добровольное объединение граждан на основе членства в целях удовлетворения потребностей членов кооператива в жилых помещениях путем объединения членами кооператива паевых взносов. Деятельность потребительских кооперативов наряду с ГК регулируют Закон РФ от 19.06.1992 № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации», Закон о сельхозкооперации, Федеральный закон от 30.12.2004 № 215-ФЗ «О жилищных накопительных кооперативах»;

2) **общественные и религиозные организации (объединения)** — добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей. Наряду с Законом о некоммерческих организациях

их деятельность регулируют Федеральные законы от 27.11.2002 № 156-ФЗ «Об объединениях работодателей», от 11.07.2001 № 95-ФЗ «О политических партиях», от 11.08.1995 № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях», от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях», от 26.09.1997 № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» (далее — Закон о свободе совести) и другие нормативные правовые акты. В качестве особых разновидностей общественных организаций (объединений) Закон о некоммерческих организациях в ст. 6.1 и 6.2 выделяет:

- общины коренных малочисленных народов Российской Федерации — формы самоорганизации лиц, относящихся к коренным малочисленным народам Российской Федерации и объединяемых по кровнородственному (семья, род) и (или) территориально-соседскому принципам, в целях защиты их исконной среды обитания, сохранения и развития традиционного образа жизни, хозяйствования, промыслов и культуры;

- казачьи общества — формы самоорганизации граждан Российской Федерации, объединившихся на основе общности интересов в целях возрождения российского казачества, защиты его прав, сохранения традиционных образа жизни, хозяйствования и культуры российского казачества. Казачьи общества создаются в виде хуторских, станичных, городских, районных (юртовых), окружных (отдельских) и войсковых казачьих обществ, члены которых в установленном порядке принимают на себя обязательства по несению государственной или иной службы. Казачьи общества подлежат внесению в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации;

3) **фонды** — не имеющие членства некоммерческие организации, учрежденные гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов и преследующие социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели. При этом имущество, переданное фонду его учредителями (учредителем), является собственностью фонда. Учредители не отвечают по обязательствам созданного ими фонда, а фонд не отвечает по обязательствам своих учредителей. Деятельность различных фондов регулируется специальными законами, например Федеральными законами от 07.05.1998 № 75-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах», от 11.08.1995 № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях».

Закон о некоммерческих организациях в ст. 7.1 и 7.2 выделяет весьма специфичные и новые для российского гражданского права разновидности фондов:

- государственная корпорация — не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного вноса и созданная для осуществления социальных, управленческих или иных общественно полезных функций. Государственная корпорация создается на основании федерального закона. Здесь важно отметить, что слово «государственная» в определении организационно-правовой формы государственной корпорации обладает многофункциональностью и отражает следующую взаимосвязь с публичным собственником:

- юридическое лицо учреждается государством;
- юридическое лицо является собственником выделенного ему государством федерального имущества;
- цель создания юридического лица — решение государственных задач;
- планирование и руководство деятельностью юридического лица осуществляется непосредственно государством через своих представителей в органах управления;
- юридическое лицо наделяется государством (в некоторых случаях можно говорить о делегировании государством) государственными властными полномочиями;
- юридическое лицо отчитывается о своей деятельности непосредственно перед государством (Правительством РФ и Президентом РФ);
- юридическое лицо реорганизуется или ликвидируется исключительно по воле государства (путем издания специального федерального закона).

Классификацию госкорпораций можно проводить по различным основаниям, главным образом в зависимости от сферы их деятельности, цели, функций, которые государство хочет возложить на учреждаемую им организацию. Так, основаниями для классификации госкорпораций могут служить:

а) сфера деятельности:

- жилищно-коммунальное хозяйство (Фонд содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства — Федеральный закон от 21.07.2007 № 185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства»);

- страхование (Агентство по страхованию вкладов — Федеральный закон от 23.12.2003 № 177-ФЗ «О страховании вкладов физических лиц в банках Российской Федерации») и т.п.;

б) цель создания:

— строительство олимпийских объектов (Государственная корпорация по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта (ГК «Олимпстрой») — Федеральный закон от 30.10.2007 № 238-ФЗ «О Государственной корпорации по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта»);

— содействие реализации государственной политики в сфере нанотехнологий, развития инновационной инфраструктуры в сфере нанотехнологий, реализации проектов создания перспективных нанотехнологий и nanoиндустрии (Российская корпорация нанотехнологий — Федеральный закон от 19.07.2007 № 139-ФЗ «О Российской корпорации нанотехнологий») и т.п.;

в) функции госкорпорации:

— внутригосударственные функции (Ростехнологии — Федеральный закон от 23.11.2007 № 270-ФЗ «О Государственной корпорации “Ростехнологии”», Росатом — Федеральный закон от 01.12.2007 № 317-ФЗ «О Государственной корпорации по атомной энергии “Росатом”»);

— международно-политические функции (Банк развития и внешнеэкономической деятельности (Внешэкономбанк) — Федеральный закон от 17.05.2007 № 82-ФЗ «О банке развития»).

Можно также выделить и иные основания для классификации госкорпораций, например формирование исполнительных органов («президентские», «правительственные», «общественные»); процедура создания; период деятельности госкорпораций (срочные, бессрочные); с фиксированным размером имущественного взноса Российской Федерации в уставный фонд, установленный федеральным законом и имеющий стоимостную оценку либо без указания его стоимости и определяющийся только перечнем имущества, переданным Российской Федерацией; с правом формирования внебюджетных фондов и с вменением обязанности формировать «специальные внебюджетные фонды»;

• государственная компания — некоммерческая организация, не имеющая членства и созданная Российской Федерацией на основе имущественных взносов для оказания государственных услуг и выполнения иных функций с использованием государственного имущества на основе доверительного управления. Государственная компания создается

на основании федерального закона и имеет множество общих черт с госкорпорацией. Стоит отметить, что такой вид некоммерческих организаций появился в 2009 г. (17 июля 2009 г. Президент РФ Дмитрий Медведев подписал Федеральный закон от 17.07.2009 № 145-ФЗ «О Государственной компании “Российские автомобильные дороги” и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»). Учредителем государственных компаний является Российская Федерация, которая передает государственной компании в качестве имущественных взносов часть своего имущества. Однако после передачи этого имущества государственной компании оно становится ее собственностью, если иное не установлено федеральным законом. Кроме того, имущество, созданное или приобретенное государственной компанией в результате собственной деятельности, за исключением имущества, созданного за счет доходов, полученных от осуществления деятельности по доверительному управлению, является собственностью государственной компании, если иное не установлено федеральным законом.

Для создания государственной компании не требуются учредительные документы, предусмотренные п. 1 ст. 52 ГК (устав, учредительный договор, положение общего вида). Вся необходимая информация о государственной компании должна содержаться в законе, который предусматривает ее создание. Так, согласно п. 6 ст. 7.2 Закона о некоммерческих организациях в федеральном законе, предусматривающем создание государственной компании, должны определяться наименование государственной компании, цели ее деятельности, порядок управления деятельностью, порядок государственного финансирования указанной компании, порядок ее реорганизации и ликвидации, порядок использования имущества государственной компании в случае ее ликвидации;

4) **некоммерческое партнерство** — сравнительно новая организационно-правовая форма некоммерческих юридических лиц, введенная Законом о некоммерческих организациях и представляющая собой основанную на членстве некоммерческую организацию, учрежденную гражданами и (или) юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении деятельности, направленной на достижение социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, охрану здоровья граждан, развитие физической культуры и спорта, удовлетворение духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиту прав, закон-

ных интересов граждан и организаций, разрешение споров и конфликтов, оказание юридической помощи, иных общественных благ. В отличие от других некоммерческих организаций блага, производимые некоммерческим партнерством, потребляются в основном его членами, что представляет собой соединение производителя и потребителя в одном лице;

5) *учреждение* — некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера (п. 1 ст. 120 ГК).

Учреждение может быть создано гражданином или юридическим лицом (частное учреждение) либо соответственно Российской Федерацией, субъектом РФ, муниципальным образованием (государственное или муниципальное учреждение).

Частным учреждением признается некоммерческая организация, созданная собственником (гражданином или юридическим лицом) для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера. Имущество частного учреждения находится у него на праве оперативного управления в соответствии с ГК. Частное учреждение полностью или частично финансируется собственником его имущества.

Государственное или муниципальное учреждение может быть автономным, бюджетным или казенным учреждением. Порядок финансового обеспечения деятельности государственных и муниципальных учреждений определяется законом.

Автономным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом РФ или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством РФ полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, средств массовой информации, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах в случаях, установленных федеральными законами (в том числе при проведении мероприятий по работе с детьми и молодежью в указанных сферах). Автономное учреждение отвечает по своим обязательствам всем находящимся у него на праве оперативного управления имуществом, за исключением недвижимого имущества и особо ценного движимого имущества, закрепленных за автономным учреждением собс-

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

Бюджетным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом РФ или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством РФ полномочий соответственно органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах. Бюджетное учреждение отвечает по своим обязательствам всем находящимся у него на праве оперативного управления имуществом, как закрепленным за бюджетным учреждением собственником имущества, так и приобретенным за счет доходов, полученных от приносящей доход деятельности, за исключением особо ценного движимого имущества, закрепленного за бюджетным учреждением собственником этого имущества или приобретенного бюджетным учреждением за счет выделенных собственником имущества бюджетного учреждения средств, а также недвижимого имущества. Собственник имущества бюджетного учреждения не несет ответственности по обязательствам бюджетного учреждения.

Казенное учреждение — государственное (муниципальное) учреждение, осуществляющее оказание государственных (муниципальных) услуг, выполнение работ и (или) исполнение государственных (муниципальных) функций в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством РФ полномочий органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления, финансовое обеспечение деятельности которого осуществляется за счет средств соответствующего бюджета на основании бюджетной сметы. Частное или казенное учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При недостаточности указанных денежных средств субсидиарную ответственность по обязательствам такого учреждения несет собственник его имущества;

б) ассоциации и союзы коммерческих и (или) некоммерческих организаций. Согласно ст. 11 Закона о некоммерческих орга-

низациях юридические лица и (или) граждане в целях представления и защиты общих, в том числе профессиональных, интересов, для достижения общественно полезных, а также иных не противоречащих федеральным законам и имеющих некоммерческий характер целей вправе создавать объединения в форме ассоциаций (союзов), являющиеся некоммерческими организациями, основанными на членстве. Члены ассоциации (союза) сохраняют свою самостоятельность и права. Наиболее важной целью создания ассоциаций (союзов) является координация предпринимательской деятельности их членов, а также представление и защита общих имущественных интересов. В организационно-правовой форме ассоциаций (союзов) создаются чаще всего профессиональные объединения граждан, не имеющие целью защиту трудовых прав и интересов своих членов, профессиональные объединения граждан независимо от наличия или отсутствия у них трудовых отношений с работодателями (объединения адвокатов, нотариусов, оценщиков, лиц творческих профессий и другие), объединения саморегулируемых организаций. По существу ассоциация (союз) выступает по отношению к собственным членам как управляющая компания, выполняющая часть управленческих функций, добровольно переданных ей членами ассоциации.

Ассоциация (союз) является собственником своего имущества. Имущество ассоциации (союза) формируется учредителями за счет их взносов, размеры, виды, условия, формы и порядок внесения которых определяются самими учредителями, а затем членами в учредительных документах. Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов, если иное не предусмотрено законом. Члены ассоциации (союза) не отвечают по ее обязательствам, за исключением случаев, если законом и (или) уставом ассоциации (союза) предусмотрена субсидиарная ответственность ее членов. Ассоциация (союз) может быть преобразована в общественную организацию, некоммерческое партнерство или фонд, автономную некоммерческую организацию по единогласному решению ее членов. Особенности правового положения ассоциаций (союзов) отдельных видов могут быть установлены законами и иными правовыми актами;

7) **товарищество собственников жилья** — некоммерческая организация, объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления общим имуществом в многоквартирном доме либо в случаях, указанных

в ч. 2 ст. 136 ЖК, имуществом собственников помещений в нескольких многоквартирных домах или имуществом собственников нескольких жилых домов, обеспечения владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме либо совместного использования имущества, находящегося в собственности собственников помещений в нескольких многоквартирных домах, или имущества, принадлежащего собственникам нескольких жилых домов, осуществления деятельности по созданию, содержанию, сохранению и приращению такого имущества, предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся в соответствии с ЖК помещениями в данных многоквартирных домах или данными жилыми домами, а также для осуществления иной деятельности, направленной на достижение целей управления многоквартирными домами либо на совместное использование имущества, принадлежащего собственникам помещений в нескольких многоквартирных домах, или имущества собственников нескольких жилых домов (ст. 135 ЖК). Подробно товарищество собственников жилья регулирует разд. VI ЖК;

8) *садоводческое, огородническое и дачное некоммерческое объединение граждан* — некоммерческая организация, учрежденная гражданами на добровольных началах для содействия ее членам в решении общих социально-хозяйственных задач ведения садоводства, огородничества и дачного хозяйства. Подробно деятельность садоводческого, огороднического и дачного некоммерческого объединения граждан регламентируется Федеральным законом от 15.04.1998 № 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан»;

9) *товарная биржа* — организация с правами юридического лица, формирующая оптовый рынок путем организации и регулирования биржевой торговли, осуществляемой в форме гласных публичных торгов, проводимых в заранее определенном месте и в определенное время по установленным ею правилам. Подробно деятельность товарных бирж регулирует Закон РФ от 20.02.1992 № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле»;

10) *общество взаимного страхования* — основанная на членстве некоммерческая организация, созданная в целях взаимного страхования. Подробно деятельность такой организации регулируется Федеральным законом от 29.11.2007 № 286-ФЗ «О взаимном страховании»;

11) **саморегулируемая организация** — некоммерческая организация, созданная в целях, предусмотренных Федеральным законом от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» и другими федеральными законами, основанная на членстве, объединяющая субъектов предпринимательской деятельности исходя из единства отрасли производства товаров (работ, услуг) или рынка произведенных товаров (работ, услуг) либо объединяющая субъектов профессиональной деятельности определенного вида. Подробно деятельность саморегулируемых организаций регламентирует Федеральный закон «О саморегулируемых организациях».

Нормативные правовые акты РФ могут предусматривать и иные виды некоммерческих организаций.

Поскольку некоммерческие организации также вправе на установленных законом условиях заниматься предпринимательской деятельностью, в ст. 116—123 ГК, Законе о некоммерческих организациях, других законах и иных правовых актах регламентируется комплекс вопросов организации данной деятельности. Так, в соответствии с Федеральным законом «О порядке формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций» некоммерческие организации вправе осуществлять сбор денежных средств на формирование своего целевого капитала, передавать имущество, составляющее данный капитал, в доверительное управление и использовать полученные от этого доходы, предназначенные для финансирования их уставной деятельности.

5.5. Представительства и филиалы юридического лица. Дочерние и зависимые общества

Юридические лица могут иметь свои обособленные подразделения, расположенные вне места нахождения юридического лица, — *представительства* и *филиалы*. Первые представляют интересы юридического лица и осуществляют их защиту; вторые могут осуществлять часть или даже все функции юридического лица, в том числе функции представительства. Однако ни то, ни другое подразделение не обладает необходимыми признаками юридического лица, а их имущество является частью имущества юридического лица. Филиалы и представительства действуют на основании не самостоятельных уставов и подобных им учредительных документов, а на основе положения, утвержденного юридическим лицом. Руководители филиалов и представительств назначаются

юридическим лицом и действуют по его доверенности. Представительства и филиалы должны быть указаны в учредительных документах создавшего их юридического лица. *Главные различия между этими подразделениями определяются объемом выполняемых ими функций.* Представительство имеет меньшее количество функций по сравнению с филиалом. Так, филиал может вести всю или часть деятельности юридического лица, в то время как под *представлением интересов юридического лица* понимается совершение правовых действий, носящих административный, вспомогательный характер.

Дочерние и зависимые общества и их отличие от представительств и филиалов. Взаимосвязь имущества и деятельности некоторых хозяйственных товариществ и обществ порождает их *деление на основные общества (товарищества) и дочерние общества, а также преобладающие (участвующие) общества и зависимые общества.* Хозяйственное общество признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом (п. 1 ст. 105 ГК). Хозяйственное общество признается зависимым, если другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более 20% голосующих акций акционерного общества или 20% уставного капитала общества с ограниченной ответственностью (п. 1 ст. 106 ГК). Таким образом, как в отношениях основного — дочернего, так и в отношениях преобладающего — зависимого обществ присутствует элемент влияния (контроля). Наличие контроля означает, что контролирующее общество (основное, преобладающее) получает в той или иной степени возможность влиять на руководство подконтрольным (дочерним, зависимым) обществом. В то же время наличие элемента зависимости не лишает дочернее (зависимое) общество статуса юридического лица, т.е. статуса самостоятельного субъекта гражданско-правовых отношений. *Данное обстоятельство коренным образом отличает дочернее и зависимое общество от филиалов и представительств,* которые рассматриваются лишь как подразделения организации, их создавшей. С этим связан и ряд других особенностей. Так, например, дочерние (зависимые) общества могут создаваться в любом месте, в том числе в месте нахождения основного (преобладающего) общества, что исключается для филиалов и представительств.

Между дочерними хозяйственными обществами и зависимыми хозяйственными обществами существуют и различия. Так, контрольный пакет акций (учитывая голосующие акции) основного общества в дочернем обществе, как правило, составляет более 50%; в зависимом обществе — более 20%. В основу создания дочернего общества положен критерий возможности основного общества определять решения, принимаемые дочерним обществом в силу преобладающего участия в уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между обществами договором. В зависимом хозяйственном обществе возможности преобладающего общества определяются тем, что оно, являясь владельцем значительного пакета акций и обладая соответствующим числом голосов, может влиять на принятие решений зависимого общества, но не вправе давать ему обязательные указания. Дочернее общество не несет ответственности по долгам основного общества, однако основное общество, имеющее право давать дочернему обязательные указания, может привлекаться к ответственности по его обязательствам (долгам). Преобладающее общество не располагает по отношению к зависимому обществу теми правами, которые имеет основное общество по отношению к дочернему, и поэтому не несет какой-либо ответственности по долгам (обязательствам) зависимого общества.

Глава 6. ПУБЛИЧНО-ПРАВОВЫЕ ОБРАЗОВАНИЯ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

6.1. Гражданская правосубъектность Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований

Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования, как и другие субъекты гражданского права, могут участвовать в гражданско-правовых отношениях. Однако их правоспособность обладает рядом особенностей, связанных прежде всего с тем, что они являются главными субъектами публичного права — носителями власти. При этом в частноправовых отношениях, соблюдая такой важный принцип гражданского права, как равенство сторон, Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования отказываются от своего особого положения. Согласно п. 1 ст. 124 ГК они участвуют в гражданско-правовых отношениях на равных с другими субъектами началах. И все же, полномочия Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований по вмешательству в гражданско-правовые отношения достаточно велики.

Характер государства как субъекта гражданского права выражается в том, что хотя оно и является организацией, но, тем не менее, не выступает в гражданском обороте юридическим лицом. Поэтому в российском гражданском праве классификацию субъектов составляют физические, юридические лица и особое лицо — государство. Однако законодатель на государство распространяет нормы, которые определяют участие юридических лиц в гражданских отношениях. Таким образом, государство приравнено к юридическому лицу, но не названо таковым.

Правоспособность Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований не может быть тождественна правоспособности физических и юридических лиц. Это связано с тем, что их правовая природа, с одной стороны, позволяет (или, на-

против, не позволяет) Российской Федерации, субъектам РФ и муниципальным образованиям приобретать ряд прав, доступных (не доступных) физическим и юридическим лицам и возлагать (не возлагать) некоторые обязанности доступные (или недоступные) физическим и юридическим лицам. Например, государство может приобретать имущество, не имеющее наследников, или выпускать государственные ценные бумаги. Но при этом не может передавать имущество по наследству, иметь свое имя. С другой стороны, Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования участвуют в гражданском обороте в целях наиболее эффективного отправления публичной власти, а не для удовлетворения своих частных интересов. Эти цели и определяют правоспособность Российской Федерации, ее субъектов и муниципальных образований. От имени Российской Федерации и субъектов РФ могут своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права и обязанности, выступать в суде *органы государственной власти* в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов (п. 1 ст. 125 ГК).

Особыми участниками гражданского оборота выступают муниципальные образования. Под *муниципальными образованиями* согласно ст. 2 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» понимаются городское или сельское поселение, муниципальный район, городской округ либо внутригородская территория города федерального значения. На территории муниципального образования осуществляется местное самоуправление, имеются муниципальная собственность, местный бюджет и выборные органы местного самоуправления. От имени муниципальных образований своими действиями могут приобретать и осуществлять гражданские права и обязанности *органы местного самоуправления* в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов (п. 2 ст. 125 ГК). В роли таких органов могут выступать представительный орган местного самоуправления, выборный глава муниципального образования (если такая должность предусмотрена) и иные органы местного самоуправления.

6.2. Участие в гражданских правоотношениях и ответственность по обязательствам Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований

Государство может участвовать в гражданском обороте как непосредственно, так и через созданные им государственные

юридические лица, а именно государственные и муниципальные унитарные предприятия и финансируемые государством учреждения. При этом, как правило, государство отвечает по долгам созданных им юридических лиц и контролирует деятельность последних. Однако не всегда созданное государством юридическое лицо одновременно действует и от своего собственного имени, и от имени государства, как, например, министерство или федеральное агентство, которые в гражданском обороте могут представлять государство, но в то же время действуют и как самостоятельные юридические лица, приобретающие права и обязанности для себя, а не для государства.

Что же касается органов государственной власти, то они в гражданском обороте действуют не как обособленные юридические лица, а как особые представители государства. Так, согласно п. 1 и 2 ст. 125 ГК от имени Российской Федерации и субъектов РФ могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, выступать в суде органы государственной власти в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. От имени муниципальных образований своими действиями могут приобретать и осуществлять права и обязанности органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. Также от имени государства в гражданском обороте могут выступать как представительные, так и исполнительные органы Российской Федерации — Федеральное Собрание РФ, Президент РФ, Правительство РФ, различные министерства и федеральные агентства и др., а также соответствующие им органы государственных и муниципальных образований. В случаях и в порядке, предусмотренных законодательством, от имени государства по его специальному поручению могут выступать любые лица — государственные органы, органы местного самоуправления, юридические и физические лица (п. 3 ст. 125 ГК).

Каким бы образом государство ни участвовало в гражданском обороте — непосредственно или через созданные им юридические лица и органы государственной власти, — следует особо заметить, что *принцип иерархии отходит на задний план и главенствующим становится принцип равноправия*, хотя особый режим государства наряду с физическими и юридическими лицами, безусловно, прослеживается. Так, государство является собственником принадлежащего ему имущества, однако, в отличие от физических или юридических лиц, не об-

ладает сознанием и волей, необходимыми для участия в гражданском обороте без посредства различных государственных органов, как наделенных правами юридического лица, так и не обладающих ими. Через посредство таких органов государство приобретает, осуществляет и прекращает право собственности в отношении своего имущества. При этом не имеет значения, закреплено ли такое имущество за каким-либо унитарным предприятием или бюджетным учреждением, или нет. Разумеется, в первом случае налицо некоторые особенности, связанные с тем, что эти государственные юридические лица обладают самостоятельными правами на такое имущество. Государство выступает участником сделок, когда они совершаются уполномоченными лицами от его имени. При этом не существует никаких ограничений по видам, содержанию и форме совершаемых государством сделок. Также государство участвует в отношениях, регламентируемых патентным правом.

Однако, когда государство становится участником гражданско-правовых отношений, оно, так же как и иные участники гражданского оборота, может быть привлечено к ответственности за нарушение прав и охраняемых законом интересов. В ст. 126 ГК закрепляется, что *Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования по своим обязательствам несут самостоятельную имущественную ответственность*. При этом они не отвечают по обязательствам друг друга, а также по обязательствам созданных ими юридических лиц. Так, государственные юридические лица при причинении ими вреда отвечают самостоятельно. Однако в п. 6 ст. 126 ГК предусмотрено исключение, согласно которому это правило не распространяется на случаи, когда Российская Федерация приняла на себя гарантию (поручительство) по обязательствам субъекта РФ, муниципального образования или юридического лица либо указанные субъекты приняли на себя гарантию (поручительство) по обязательствам Российской Федерации. Кроме того, государство отвечает за вред, причиненный гражданину действиями должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, независимо от их вины. Ответственность государства наступает в случаях незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ и в других случаях.

Убытки, причиненные гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в том числе издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежат возмещению Российской Федерацией, соответствующим субъектом РФ или муниципальным образованием (ст. 16 ГК). Согласно ст. 16.1 ГК в случаях и в порядке, которые предусмотрены законом, ущерб, причиненный личности или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица правомерными действиями государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, а также иных лиц, которым государством делегированы властные полномочия, подлежит компенсации. Также согласно ст. 306 ГК ответственность государства наступает в случае принятия Российской Федерацией закона, прекращающего право собственности. Убытки, причиненные собственнику в результате принятия этого акта, в том числе стоимость имущества, возмещаются государством, а споры о возмещении убытков разрешаются судом.

Особенности ответственности Российской Федерации и субъектов РФ в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, с участием иностранных юридических лиц, граждан и государств определяются законом об иммунитете государства и его собственности (ст. 127 ГК).

Глава 7. ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Объектом гражданских правоотношений является то благо, по поводу которого возникает гражданское правоотношение и в отношении которого существует субъективное право и соответствующая ему обязанность, т.е. под объектом правоотношения понимают то, на что данное правоотношение направлено и оказывает определенное воздействие. Учитывая, что гражданское правоотношение может воздействовать только на поведение человека, в качестве объекта гражданского правоотношения выступает поведение его субъектов, направленное на различного рода материальные и нематериальные блага.

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

7.1. Вещи, ценные бумаги и имущественные права

Вещи как объекты гражданских правоотношений. *Вещами* признаются материальные (телесные) объекты, предметы природы и продукты труда, обладающие физическими, химическими, биологическими и тому подобными свойствами, т.е. *натуральной формой*. Вещи подвержены износу (амортизации) и, в конечном счете, утрате своей натуральной формы. Предусматриваемая законом классификация вещей, как и других объектов, по различным критериям облегчает оформление прав на них и разрешение возникающих по их поводу споров.

1. *В зависимости от возможности свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсаль-*

ного правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом объекты гражданских прав делятся:

- *на оборотоспособные.* Эти объекты не изымаются из оборота и не ограничиваются в обороте. К их числу относится большинство вещей и имущественных прав;
- *необоротоспособные.* К ним принадлежат объекты, по прямому указанию закона изъятые из оборота (оружие массового поражения, ядерный плутоний и т.п.);
- *ограниченно оборотоспособные.* Это объекты, которые могут принадлежать лишь отдельным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (охотничье оружие, валютные ценности, земля и другие природные ресурсы).

2. Статьи 133—137 ГК устанавливают правовой режим вещей делимых и неделимых, главных вещей и принадлежностей, плодов, продукции, доходов, а также таких одушевленных вещей, как животные.

3. Вещи также делятся на движимые и недвижимые. Такое деление вещей основывается на их природе и прямом указании закона. К *недвижимым вещам* (недвижимому имуществу, недвижимости) относятся прежде всего объекты, перемещение которых невозможно без несоразмерного ущерба их назначению, — земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства (п. 1 ст. 130 ГК). Кроме того, недвижимостью признается предприятие как имущественный комплекс, используемый для предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 132 ГК). Более того, законом к недвижимым вещам отнесены подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты. Законом к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество. Здесь же важно сказать, что гражданское законодательство оперирует тремя категориями: «недвижимость», «недвижимая вещь» и «недвижимое имущество». Из контекста ст. 130 ГК следует, что данные категории необходимо рассматривать как синонимы. При этом ГК исходит из рассмотрения недвижимости как вещи (исключение составляет понятие предприятия как имущественного комплекса, включающего такие элементы, как имущественные права). Это значит, что в целом понятие недвижимости неприменимо к имущественным правам. Однако данный подход к пониманию недвижимости не является

исключительным. Так, при формулировании понятия недвижимости законодатель исходит из того, что таковым является недвижимое имущество, т.е. к недвижимости в исключительном случае могут быть причислены и имущественные права.

В цивилистической доктрине выделены следующие признаки недвижимого имущества:

— недвижимое имущество является индивидуально-определенным. Это означает, что каждая недвижимая вещь выступает в качестве отдельного объекта гражданского права. С юридической точки зрения недвижимое имущество неделимо, а если происходит его физическое разделение, то это ведет и к юридическому «разделению» данного имущества: вместо одного объекта права появляются два новых. В тех случаях, когда объект недвижимости неразделим физически, его юридическое «разделение» возможно только по правилам, регулирующим общую собственность (например, допустимо отчуждение доли в праве общей собственности на эту недвижимую вещь);

— недвижимость по общему правилу является материальным объектом — *вещью*. Это положение подразумевает, что к недвижимости нельзя относить имущественные права, например, права требования;

— для объектов недвижимости характерна *неразрывная связь с землей*. Причем эту связь необходимо рассматривать как прикрепленность объекта недвижимости к земле, утрата которой влечет и утрату функциональности самого объекта. Как следствие, недвижимость стационарна, неперебрасываема, прикреплена к одному месту. Этот признак расценивается исследователями в качестве общеобразующего системного признака недвижимой вещи.

В литературе приводится следующая классификация недвижимого имущества:

— *недвижимое «по своей физической природе»* (природные ресурсы и остальные объекты, которые прочно связаны с земельными участками и не могут быть перемещены без причинения им существенного ущерба;

— *призванное недвижимым «в силу закона»* (воздушные, морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты — абз. 2 п. 1 ст. 130 ГК).

Отнесение имущества к недвижимости означает, что права на него и сделки с ним требуют государственной регистрации в Едином государственном реестре прав. *Государственная регистрация вещных прав* — это юридический акт признания и

подтверждения государством возникновения, ограничения (обременения), перехода или прекращения прав на недвижимое имущество. Государственной регистрации подлежат права собственности и другие вещные права на недвижимое имущество и сделки с ним в соответствии со ст. 130 — 132 и 164 ГК, за исключением прав на воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты. Наряду с государственной регистрацией вещных прав на недвижимое имущество подлежат регистрации ограничения (обременения) прав на него, в том числе сервитут, ипотека, доверительное управление, аренда.

Таким образом, одной из особенностей правового режима недвижимого имущества является введение в Российской Федерации с 1998 г. системы единой государственной регистрации прав на него и сделок с ним, что объясняется стремлением государства установить контроль за оборотом недвижимости. При этом государственная регистрация сделок и прав порождает много проблем на практике и вопросов в теории гражданского права, которые зачастую не получают однозначного толкования. Здесь важно сказать, что нормы ГК и принятых в соответствии с ним федеральных законов находятся в постоянном внимании законодателя и как следствие постоянно корректируются и изменяются. Так, серьезные изменения, внесенные в 2013 г. в ГК и ряд других федеральных законов, содержащих нормы гражданского права, не обошли положений о государственной регистрации прав на недвижимое имущество. Федеральным законом от 30.12.12 № 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее — Закон № 302-ФЗ) была введена ст. 8.1 «Государственная регистрация прав на имущество», вступившая в силу с 1 марта 2013 г. и изменившая общий порядок государственной регистрации прав и сделок. Основной задачей введения этой статьи была отмена дублирования при регистрации. Здесь отметим, что по действовавшему до 1 марта 2013 г. правилам регистрировался как переход прав, так и договоры, на основании которых такой переход осуществлялся (т.е. шла двойная регистрация). Именно это дублирование посредством введения данной статьи и решили устранить законодатели. Соответственно, с 1 марта 2013 г. в отношении названных в ст. 8.1 ГК видов договоров регистрируются только переход прав, обременения и ограничения прав на имущество, но не сам договор. К числу сделок, подлежащих государственной регистрации в соответс-

твии со ст. 8.1 ГК, в частности, отнесены: сделки с жилыми помещениями (ст. 558 ГК), сделки по продаже предприятия (ст. 560 ГК). Также под действие ст. 8.1 ГК подпали сделки, предусмотренные ст. 609, 651 и 658 ГК, посвященные отдельным разновидностям аренды. Эти новации вызвали массу правовой неопределенности и как следствие породили дискуссии не только в научной среде, но и в среде практикующих юристов. Особенно неоднозначным на 1 марта 2013 г. стал вопрос о регистрации краткосрочной аренды. В итоге был принят еще один Федеральный закон — от 04.03.2013 № 21-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации», который исключил из п. 8 ст. 2 Закона № 302-ФЗ указание на ст. 609, 651, 658 ГК (о неприменении с момента вступления в силу Закона № 302-ФЗ правил о государственной регистрации договоров аренды недвижимости).

Таким образом, с 1 марта 2013 г. регистрация договоров была отменена, а с 4 марта 2013 г. введена вновь, но только в отношении договоров аренды зданий и сооружений, а также договоров аренды предприятий. Однако отметим, что с 1 марта 2013 г. не требуется государственная регистрация заключаемых договоров: купли-продажи жилого помещения; купли-продажи предприятия как имущественного комплекса; дарения недвижимости; ренты, в том числе с условием пожизненного содержания с иждивением (однако государственной регистрации подлежит переход права на отчуждаемые по таким сделкам объекты недвижимости, а также — в установленных федеральными законами случаях — законная ипотека). Учитывая сказанное, не стоит забывать, что *государственная регистрация является единственным доказательством существования зарегистрированного права*. Зарегистрированное право на недвижимое имущество может быть оспорено только в судебном порядке. Правовой статус органов, осуществляющих государственную регистрацию, ее порядок и особенности регистрации отдельных видов прав устанавливаются Федеральным законом от 21.07.1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (далее — Закон о регистрации прав), а также иными нормативными правовыми актами. Так, согласно Указам Президента РФ от 12.05.2008 № 724 «Вопросы системы и структуры федеральных органов исполнительной власти» и от 25.12.2008 № 1847 «О Федеральной службе государственной регистра-

ции, кадастра и картографии» государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним осуществляет подведомственная Минэкономразвития России Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии (Росреестр). Федеральные авиационные правила государственной регистрации воздушных судов утверждены приказом Минобороны России от 28.11.2002 № 460. Приказом Минтранса России от 26.09.2001 № 144 утверждены Правила государственной регистрации судов.

Движимым имуществом признаются вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги.

Деньги (валюта) и валютные ценности как объекты гражданских прав являются разновидностями вещей. В частности, деньги как таковые (независимо от их материального носителя) прежде всего служат законным платежным средством, обязательным к приему на всей территории Российской Федерации. Одним из правовых актов, регламентирующих денежную систему России, является Федеральный закон от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)». Валютными ценностями согласно подп. 5 п. 1 ст. 1 Федерального закона от 10.12.2003 № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» признаются иностранная валюта и внешние ценные бумаги. Ключевое понятие валютного регулирования — *валютная операция*, хотя определения этого термина в Законе о валютном регулировании нет. В п. 9 ст. 1 указанного Закона содержится лишь закрытый перечень операций, отнесенных к числу валютных, а именно:

а) приобретение резидентом у резидента и отчуждение резидентом в пользу резидента валютных ценностей на законных основаниях, а также использование валютных ценностей в качестве средства платежа;

б) приобретение резидентом у нерезидента либо нерезидентом у резидента и отчуждение резидентом в пользу нерезидента либо нерезидентом в пользу резидента валютных ценностей, валюты РФ и внутренних ценных бумаг на законных основаниях, а также использование валютных ценностей, валюты РФ и внутренних ценных бумаг в качестве средства платежа;

в) приобретение нерезидентом у нерезидента и отчуждение нерезидентом в пользу нерезидента валютных ценностей, валюты РФ и внутренних ценных бумаг на законных основаниях, а также использование валютных ценностей, валюты РФ и внутренних ценных бумаг в качестве средства платежа;

г) ввоз в Российскую Федерацию и вывоз из Российской Федерации валютных ценностей, валюты РФ и внутренних ценных бумаг;

д) перевод иностранной валюты, валюты РФ, внутренних и внешних ценных бумаг со счета, открытого за пределами территории РФ, на счет того же лица, открытый на территории РФ, и со счета, открытого на территории РФ, на счет того же лица, открытый за пределами территории РФ;

е) перевод нерезидентом валюты РФ, внутренних и внешних ценных бумаг со счета (с раздела счета), открытого на территории РФ, на счет (раздел счета) того же лица, открытый на территории РФ;

ж) перевод валюты РФ со счета резидента, открытого за пределами территории РФ, на счет другого резидента, открытый на территории РФ, и со счета резидента, открытого на территории РФ, на счет другого резидента, открытый за пределами территории РФ;

з) перевод валюты РФ со счета резидента, открытого за пределами территории РФ, на счет другого резидента, открытый за пределами территории РФ;

и) перевод валюты РФ со счета резидента, открытого за пределами территории РФ, на счет того же резидента, открытый за пределами территории РФ.

К *резидентам* относятся:

а) физические лица, являющиеся гражданами Российской Федерации, за исключением постоянно проживающих в иностранном государстве не менее одного года, в том числе имеющих выданный уполномоченным государственным органом соответствующего иностранного государства вид на жительство, либо временно пребывающих в иностранном государстве не менее одного года на основании рабочей визы или учебной визы со сроком действия не менее одного года или на основании совокупности таких виз с общим сроком действия не менее одного года;

б) постоянно проживающие в Российской Федерации на основании вида на жительство, предусмотренного законодательством РФ, иностранные граждане и лица без гражданства;

в) юридические лица, созданные в соответствии с законодательством РФ;

г) находящиеся за пределами территории РФ филиалы, представительства и иные подразделения юридических лиц, созданных в соответствии с законодательством РФ;

д) дипломатические представительства, консульские учреждения РФ и иные официальные представительства РФ, находящиеся за пределами территории РФ, а также постоянные представительства РФ при межгосударственных или межправительственных организациях;

е) Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, которые выступают в отношениях, регулируемых Законом о валютном регулировании и принятыми в соответствии с ним иными федеральными законами и другими нормативными правовыми актами.

Нерезидентами следует считать:

а) физические лица, которые не являются гражданами РФ, а также лица (иностранцы граждане и лица без гражданства), которые постоянно не проживают в Российской Федерации на основании вида на жительство, предусмотренного законодательством РФ;

б) юридические лица, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств и имеющие местонахождение за пределами территории РФ;

в) организации, не являющиеся юридическими лицами, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств и имеющие местонахождение за пределами территории РФ;

г) аккредитованные в Российской Федерации дипломатические представительства, консульские учреждения иностранных государств и постоянные представительства указанных государств при межгосударственных или межправительственных организациях;

д) межгосударственные и межправительственные организации, их филиалы и постоянные представительства в Российской Федерации;

е) находящиеся на территории РФ филиалы, постоянные представительства и другие обособленные или самостоятельные структурные подразделения юридических лиц, созданных в соответствии с законодательством иностранных государств и имеющих местонахождение за пределами территории РФ, а также организаций, не являющихся юридическими лицами, созданных в соответствии с законодательством иностранных государств и имеющих местонахождение за пределами территории РФ;

ж) иные лица.

Операция между резидентами признается валютной, если предметом такой операции являются валютные ценности (ино-

странная валюта и внешние ценные бумаги). Операция между резидентом и нерезидентом, а также между нерезидентами признается валютной, если предметом такой операции выступают валютные ценности, валюта РФ и внутренние ценные бумаги.

Органами валютного регулирования в Российской Федерации являются Центральный банк РФ и Правительство РФ. Они в пределах своей компетенции издают акты органов валютного регулирования. При этом Центральный банк РФ устанавливает единые формы учета и отчетности по валютным операциям, порядок и сроки их представления, а также готовит и публикует статистическую информацию по валютным операциям.

В соответствии со ст. 22 Закона о валютном регулировании валютный контроль в Российской Федерации осуществляется Правительством РФ, органами и агентами валютного контроля. Органами валютного контроля в Российской Федерации являются Центральный банк РФ, федеральный орган (федеральные органы) исполнительной власти, уполномоченный (уполномоченные) Правительством РФ. Агентами валютного контроля являются уполномоченные банки и не являющиеся уполномоченными банками профессиональные участники рынка ценных бумаг, а также государственная корпорация «Банк развития и внешнеэкономической деятельности (Внешэкономбанк)», таможенные органы и налоговые органы.

Права и обязанности органов и агентов валютного контроля и их должностных лиц определены в ст. 23 Закона о валютном регулировании, права и обязанности резидентов и нерезидентов при проведении валютного контроля — в ст. 24 данного Закона. Кроме того, следует иметь в виду, что проведение единой общегосударственной политики в области организации контроля и надзора за соблюдением законодательства РФ в сфере валютных экспортно-импортных и иных внешнеэкономических операций частично осуществляет Федеральная служба по техническому и экспортному контролю (ФСТЭК России), действующая на основании Федерального закона от 18.07.1999 № 183-ФЗ «Об экспортном контроле». Руководство деятельностью Федеральной службы по техническому и экспортному контролю (ФСТЭК России), которая подведомственна Минобороны России, осуществляет Президент РФ.

Ценные бумаги как объекты гражданских правоотношений.
Ценными бумагами являются документы, соответствующие

установленным законом требованиям и удостоверяющие обязательственные и иные права, осуществление или передача которых возможны только при предъявлении таких документов (документарные ценные бумаги). Также ценными бумагами признаются обязательственные и иные права, которые закреплены в решении о выпуске или ином акте лица, выпустившего ценные бумаги в соответствии с требованиями закона, и осуществление и передача которых возможны только с соблюдением правил учета этих прав в соответствии со ст. 149 ГК (бездокументарные ценные бумаги). К ценным бумагам относятся акция, вексель, закладная, инвестиционный пай паевого инвестиционного фонда, коносамент, облигация, чек и иные ценные бумаги, названные в таком качестве в законе или признанные таковыми в установленном законом порядке, а также, согласно ст. 2 Федерального закона от 11.11.2003 № 152-ФЗ «Об ипотечных ценных бумагах» (далее — Закон об ипотечных ценных бумагах), ипотечные ценные бумаги — облигации с ипотечным покрытием и ипотечные сертификаты участия. *По субъектам прав, удостоверяемых ценными бумагами, последние делятся на предъявительские ценные бумаги (например, банковская сберегательная книжка или документарная процентная бумага на предъявителя), именные (именная акция) и ордерные ценные бумаги (переводной вексель).* Для передачи другому лицу прав, удостоверяемых предъявительской ценной бумагой, достаточно вручить ее этому лицу. Для передачи прав, удостоверяемых именной ценной бумагой, необходимо составить договор о передаче (по модели уступки прав — цессии). Для передачи прав, удостоверяемых ордерной ценной бумагой, нужно совершить на бумаге передаточную надпись — индоссамент. *По объективной форме различают документарные и бездокументарные ценные бумаги.* Кроме того, по содержанию и другим критериям ценные бумаги подразделяются также на денежные (чек, вексель, облигация), товарораспорядительные (закладная, коносамент, складское свидетельство), корпоративные (акции), эмиссионные, инвестиционные, фондовые и т.п.

Оборот ценных бумаг в Российской Федерации, наряду с ГК, напрямую регулируется Законом об ипотечных ценных бумагах, Федеральным законом от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг». В настоящее время правовой режим некоторых видов ценных бумаг и сделки с ними опосредствуют такие нормативные правовые акты, как, в частности,

Федеральный закон от 11.03.1997 № 48-ФЗ «О переводном и простом векселе» и Закон об инвестиционных фондах.

Имущественные права как объекты гражданских правоотношений. Гражданский кодекс в числе объектов гражданских прав называет также имущественные права, но содержание данного понятия не раскрывает. Важно отметить: в настоящее время общепризнано, что термин «имущественные права» не равнозначен выражению «права на имущество» и обладает собственным содержанием. Так, цивилистическая доктрина под *имущественными правами* понимает субъективные права участников гражданских правоотношений, связанные с владением, пользованием и распоряжением имуществом, а также с теми материальными (имущественными) требованиями, которые возникают между участниками гражданского оборота по поводу распределения этого имущества и обмена (товарами, услугами, выполняемыми работами, деньгами, ценными бумагами и др.). Например, имущественными правами являются права авторов, изобретателей на вознаграждение (гонорар) за созданные ими произведения (результаты их творческого труда), наследственные права и др. Кроме того, юридическое своеобразие имущественных прав состоит в том, что они являются предметами сделок. Этим они и отличаются от личных неимущественных прав. Имущественные права оборотоспособны, личные неимущественные права необоротоспособны. Более того, *исходя из традиционной доктрины гражданского права можно заключить, что все права предполагаются имущественными, за исключением личных неимущественных и личных имущественных прав.* Это доктринально закрепленное мнение основано на том, что в отличие от имущественных прав личные неимущественные и личные имущественные права не способны выступать самостоятельным объектом гражданского оборота.

Среди имущественных прав законодатель различает вещные и обязательственные права. Хотя в цивилистической литературе высказывается мнение об условности данного деления, его вполне можно взять за основу при классификации имущественных прав. Так, к вещным имущественным правам прежде всего относятся: правомочия собственника, право пожизненного наследуемого владения земельным участком (ст. 265 ГК), право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком (ст. 268), сервитуты (ст. 274, 277), право хозяйственного ведения имуществом (ст. 294) и право оперативного управления имуществом (ст. 296 ГК). Среди огром-

ного многообразия обязательственных имущественных прав в качестве примера можно назвать право на возмещение ущерба, причиненного здоровью гражданина вследствие утраты заработка, а также вреда, причиненного имуществу физического или юридического лица. При этом *основное различие между вещными правами и обязательственными может быть обнаружено в содержании этих прав*: вещное право предоставляет своему носителю господство над вещью, выражающееся в возможности совершать любые действия (в пределах законных ограничений) относительно вещи, а также возможность требовать отрицательного поведения от всех других лиц; напротив, основное содержание обязательственного права сводится к возможности требовать от других (строго определенных) лиц активного поведения, а также совершать иные самостоятельные действия, направленные на реализацию этой возможности. Вещное право характеризуется неразрывной связью с вещью, проявляющейся в особом свойстве этого права — следовании за вещью. Таким образом, передача вещных прав в отрыве от самой вещи невозможна, а значит, вещные права выступают в гражданском обороте лишь в связи с вещами и самостоятельным объектом правоотношений быть не могут. Обязательственные права, напротив, могут быть объектом гражданского оборота в своем «чистом» виде.

7.2. Работы, услуги, интеллектуальная собственность и нематериальные блага

Работы и услуги как объекты гражданских правоотношений. Объектами обязательственных правоотношений являются сами действия обязанного лица, которые могут выразиться в совершении им работы или оказании услуг. Совершаемая работа в ряде случаев имеет целью создание какого-либо *овеществленного результата*, который является предметом обязательственного правоотношения. Например, работа подрядчика по пошиву костюма приводит к созданию индивидуально-определенной вещи — костюма, которая служит предметом договора подряда. Однако не все действия субъектов обязательственного права приводят к созданию результата, имеющего материальную форму (например, оказание юридических, медицинских услуг), при этом интерес клиента заключается в самом получении *соответствующей услуги*, которая и является предметом договора возмездного оказания услуг.

Интеллектуальная собственность как объект гражданских правоотношений. В соответствии с п. 1 ст. 1225 ГК результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (т.е. *интеллектуальной собственностью*), являются:

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
- 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);
- 3) базы данных;
- 4) исполнения;
- 5) фонограммы;
- 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
- 7) изобретения;
- 8) полезные модели;
- 9) промышленные образцы;
- 10) селекционные достижения;
- 11) топологии интегральных микросхем;
- 12) секреты производства (ноу-хау);
- 13) фирменные наименования;
- 14) товарные знаки и знаки обслуживания;
- 15) наименования мест происхождения товаров;
- 16) коммерческие обозначения.

В силу ст. 1226 ГК на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются *интеллектуальные права*, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных ГК, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и др.). Согласно ст. 1227 ГК интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. Переход права собственности на вещь, как правило, не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи.

Нематериальные блага как объекты гражданских правоотношений. Важными объектами гражданских правоотношений являются нематериальные блага, которые также защищаются гражданским законодательством как при жизни, так и после смерти их обладателей.

Глава 8. ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА И ДРУГИЕ НЕМАТЕРИАЛЬНЫЕ БЛАГА

8.1. Понятие и виды личных неимущественных прав и других нематериальных благ

К *нематериальным благам* гражданское законодательство относит жизнь и здоровье, достоинство личности, личную неприкосновенность, честь и доброе имя, деловую репутацию, неприкосновенность частной жизни, неприкосновенность жилища, личную и семейную тайну, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона (ст. 150 ГК). Эти права и блага неотчуждаемы и непередаваемы иным способом. Они защищаются гражданским законодательством как при жизни, так и после смерти их обладателей. Так, в случаях и в порядке, предусмотренных законом, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежавшие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателя.

Все перечисленные нематериальные блага и неимущественные права имеют основные схожие признаки, которые, главным образом, и отличают их от материальных благ. Во-первых, они лишены материального (имущественного) содержания, т.е. не поддаются оценке в денежном выражении, для них не характерна возмездность. Во-вторых, они неразрывно связаны с личностью их носителя, т.е., по общему правилу, их невозможно отчуждать или предавать другим лицам по каким-либо основаниям. Исключения составляют отдельные исключительные права, принадлежащие юридическим лицам, например право на товарный знак, знак обслуживания. Такие права в определенных случаях могут быть отчуждены, в частности, в силу п. 2 ст. 559 ГК. В-третьих, все они имеют специфику

оснований их возникновения и прекращения. Так, некоторые из этих прав, возникают с момента рождения, например, право на имя, на здоровье и др. Другие возникают из сделок, например, право на тайну переписки при заключении договора оказания услуг связи. Как правило, личные неимущественные права прекращаются смертью их носителя. Однако из этого правила есть исключения. Например, наследник вправе дать согласие на использование имени наследодателя, но при этом сам подписываться его именем он не может.

В научной литературе существуют различные критерии систематизации личных неимущественных прав. *Самым распространенным (классическим) является критерий систематизации по целям, которые ставятся при осуществлении личных неимущественных прав.* По данному критерию можно выделить три группы личных неимущественных прав.

1. *К первой группе относятся права, обеспечивающие физическое благополучие личности:*

- *право на жизнь.* Это право складывается из двух правомочий: во-первых, на сохранение жизни (выражается, например, в согласии на пересадку органов животных) и, во-вторых, на распоряжение жизнью (выражается, в частности, в согласии подвергнуть себя смертельному риску);

- *право на здоровье.* Это право выражается в том, что каждый гражданин, во-первых, имеет право заключить договор на оказание медицинских услуг, во-вторых, имеет право заключить договор донорства;

- *право на физическую и психическую неприкосновенность.* Это право, в частности, реализуется путем заключения договора на личную охрану, договора на устранение воздействия гипноза;

- *право на благоприятную окружающую среду.* Содержание этого права составляют правомочия по использованию и изменению окружающей среды, а также на получение информации о ее состоянии. При этом под *использованием* понимается возможность каждого пользоваться естественными свойствами окружающей среды, т.е. воздухом, землей, насаждениями, плодами и др. Под *изменением* предполагается право каждого осуществить возможные улучшения окружающей среды. Например, принять участие в озеленении территории. Что же касается информации о состоянии окружающей среды, то каждый гражданин имеет право запросить такую информацию у соответствующих государственных органов.

2. Ко второй группе относятся права, обеспечивающие индивидуализацию личности:

- *право на имя*. Под именем гражданина понимается его собственные имя, отчество и фамилия. Все эти составляющие имени регистрируются в органах ЗАГС и отражаются в официальных документах (паспорте, свидетельстве о рождении). Так, в частности, право на имя означает, возможность изменять имя, пользоваться псевдонимом;

- *право на индивидуальный облик*. Это право может выражаться в возможности определять свой индивидуальный облик, изменять его, а также давать согласие или, наоборот, запрещать использовать свой индивидуальный облик другими лицами;

- *право на голос*. Оно выражается, например, в возможности гражданина давать согласие на использование своего голоса в радиопередаче или рекламе;

- *право на честь, достоинство и деловую репутацию*. Три названных определения в совокупности составляют понятие «*доброе имя*», право на которое, в частности, реализуется посредством использования в обществе представления о себе в личной, трудовой, общественной и иных сферах деятельности.

3. К третьей группе относятся права, обеспечивающие автономию личности:

- *право на тайну частной жизни*. Это право включает в себя правомочие требовать от третьих лиц сохранять тайну (например, требовать от врача не разглашать сведения, составляющие медицинскую тайну) и передавать сведения (или их часть) другим лицам (например, требовать предоставления необходимых сведений, составляющих тайну в суд или прокуратуру по запросу последних);

- *право на неприкосновенность частной (личной) жизни*. Оно выражается в возможности гражданина самостоятельно решать вопросы своей личной жизни, а также в запрете вмешательства третьих лиц, за исключением случаев, предусмотренных соглашением сторон или законом.

8.2. Защита личных неимущественных прав и других нематериальных благ

Наряду с общими способами защиты гражданских прав, перечисленными в ст. 12 ГК, для некоторых видов нематериальных благ гражданское законодательство предусматривает и специальные способы их защиты. Так, специальные способы

установлены для защиты чести, достоинства и деловой репутации граждан и юридических лиц (ст. 152 ГК), для защиты права на имя (ст. 19 ГК), защиты интеллектуальной собственности (часть четвертая ГК) и др. При этом следует иметь в виду, что зачастую для защиты нематериальных благ используются как общие, так и специальные способы защиты, поскольку субъект права может выбрать один или одновременно использовать несколько способов защиты.

Как правило, способы защиты нематериальных гражданских прав в различных своих комбинациях направлены на охрану имущественной сферы, неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ управомоченного лица. В отличие от защиты имущественных прав, которые могут осуществляться всеми способами, указанными в законе, защита личных неимущественных прав имеет свою специфику. Согласно п. 2 ст. 150 ГК нематериальные блага защищаются в соответствии с ГК и другими законами в предусмотренных ими случаях и порядке, а также в тех случаях и пределах, в каких использование способов защиты гражданских прав вытекает из существа нарушенного нематериального блага или личного неимущественного права и характера последствий этого нарушения. В случаях, если того требуют интересы гражданина, принадлежащие ему нематериальные блага могут быть защищены, в частности, путем признания судом факта нарушения его личного неимущественного права, опубликования решения суда о допущенном нарушении, а также путем пресечения или запрещения действий, нарушающих или создающих угрозу нарушения личного неимущественного права либо посягающих или создающих угрозу посягательства на нематериальное благо. В случаях и в порядке, которые предусмотрены законом, нематериальные блага, принадлежавшие умершему, могут защищаться другими лицами. *Достаточно распространенными способами защиты нематериальных благ выступают следующие общие способы:*

- *признание права* (например, признание за гражданином права на созданное им изобретение);
- *восстановление положения, существовавшего до нарушения права* (например, опровержение не соответствующих действительности сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию лица, тем же способом, которым они были распространены);
- *пресечение действий нарушающих право или создающих угрозу его нарушения* (например, запрет опубликования про-

изведения, содержащего подробности личной жизни гражданина без согласия последнего);

- *возмещение убытков* (например, при защите чести, достоинства или деловой репутации лица);

- *компенсация морального вреда*. При этом согласно ст. 151 ГК под *моральным вредом* понимаются физические или нравственные страдания, причиненные гражданину, действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага. При определении размеров компенсации такого вреда, суд наряду с обстоятельствами, имеющими значение для дела, принимает во внимание степень вины нарушителя, а также степень физических и нравственных страданий.

Глава 9. ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ, ИЗМЕНЕНИЯ И ПРЕКРАЩЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

9.1. Понятие и основные виды юридических фактов

Понятие юридического факта. Простые и сложные юридические факты. Гражданские правоотношения возникают, изменяются и прекращаются на основании различных жизненных обстоятельств, с которыми закон связывает наступление определенных правовых последствий. Эти обстоятельства обычно именуются *юридическими фактами*. Поскольку юридические факты лежат в основе гражданских правоотношений и влекут за собой их установление, изменение или прекращение, их называют *основаниями гражданских правоотношений*. Статья 8 ГК содержит общий, не исчерпывающий перечень различных юридических фактов как оснований гражданских правоотношений. При этом гражданские отношения могут возникать, изменяться и прекращаться и на основе иных юридических фактов, которые прямо не предусмотрены действующим законодательством, но не противоречат его общим началам и смыслу.

Несмотря на то, что, в большинстве случаев гражданские правоотношения возникают, изменяются и прекращаются из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, в жизни не исключены ситуации, когда какие-либо отношения имущественного и личного характера оказываются неурегулированными гражданским законодательством. Например, практике известны споры лиц, выигравших по лотерее дорогостоящую вещь (квартиру) по одному из лотерейных билетов, купленных ими в складчину с условием раздела выигрыша, полученного по любому из билетов. Действующее законодательство признает подобные основания юридическими фактами при условии их соответствия общим началам и смыслу гражданского законодательства. Если какое-либо соглашение субъектов гражданского права основано на признании их равенства, неприкосновенности собственности, свободы договора и других *основных начал гражданского законодательства* (ст. 1 ГК), оно может порождать гражданские права и обязанности.

Основанием гражданского правоотношения может служить единственный юридический факт. Например, для установления обязательства купли-продажи достаточно заключения договора между продавцом и покупателем. Такие обстоятельства именуются *простыми юридическими фактами*. Однако основание некоторых гражданских правоотношений образуют два, а иногда и более юридических фактов, возникающих либо одновременно, либо в определенной последовательности. Данные основания гражданских правоотношений именуются *сложным юридическим фактом*. Иными словами, *сложные юридические факты — это такие фактические обстоятельства, которые состоят (складываются) из нескольких юридически значимых фактов (признаков)*. Например, для установления обязательства наследника четвертой степени родства расплатиться с кредиторами наследодателя требуется установление родства с наследодателем, влекущее признание последнего наследником пятой очереди (первый юридический факт), а также установление отсутствия наследников предыдущих очередей наследования (второй юридический факт) и принятие наследником наследства (третий юридический факт). Или другой пример сложного юридического факта из родственного, некогда бывшего подотраслью гражданского семейного права (а ныне самостоятельной отрасли). Так, чтобы установить алиментные обязательства для лиц, ожидающих появления на свет ребенка, но не состоящих в законном браке, требуется рождение ребенка (первый юридический факт), установление отцовства (второй юридический факт). Здесь следует отметить, что в качестве сложных юридических фактов могут выступать не только «чистые» события и действия, но и фактические обстоятельства, охватывающие своим содержанием и то и другое.

Основная классификация юридических фактов. Предусматриваемые законом юридические факты делятся на две большие группы.

1. *Первую группу составляют действия граждан и юридических лиц*, которые, в свою очередь, подразделяются: а) на правомерные действия; б) неправомерные действия. Здесь необходимо заметить, что нормы гражданского права связывают юридические последствия как с *действиями*, так и с *бездействиями*. Например, если подрядчик своевременно не приступает к исполнению договора подряда, то заказчик в соответствии с п. 2 ст. 715 ГК вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

К *правомерным действиям* относятся договоры, иные сделки, акты государственных органов и органов местного

самоуправления (например, выдача органом местного самоуправления разрешения на строительство), судебные решения, установившие гражданские права и обязанности, факты приобретения имущества на иных (кроме сделок) законных основаниях (к примеру, вследствие приобретательной давности — ст. 234 ГК), а также факты создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и других результатов интеллектуальной деятельности. По своему юридическому значению все правомерные действия делятся на юридические поступки и юридические акты.

Юридические поступки — это правомерные действия, которые порождают гражданско-правовые последствия независимо, а иногда и вопреки намерению человека, совершившего юридический поступок. Например, находка потерянной вещи порождает обязательство по ее возврату потерявшему даже в том случае, если у нашедшего вещь нет никакого желания возвратить эту вещь ее владельцу (ст. 227 ГК).

Юридические акты — это правомерные действия, которые порождают соответствующие юридические последствия лишь тогда, когда они совершены со специальным намерением вызвать эти последствия. *К числу юридических актов относятся административные акты, сделки и решения суда.* Сравнительная характеристика административного акта и сделки выглядит следующим образом (табл. 1).

Таблица 1

**Сравнительная характеристика административного
акта и сделки**

Административный акт	Сделка
<i>Общие черты</i>	
И административный акт, и сделка представляют собой правомерные действия и совершаются с намерением вызвать соответствующие гражданско-правовые последствия	
<i>Различия</i>	
Всегда совершаются с намерением вызвать соответствующие административно-правовые последствия, поэтому большинство административных актов являются основанием административных правоотношений и не принадлежат к числу гражданско-правовых юридических фактов. Вместе с тем, некоторые административные акты совершаются с намерением вызвать не только административные, но и гражданско-правовые последствия	Совершаются с целью вызвать только гражданско-правовые последствия

Административный акт	Сделка
Могут быть совершены только органом государственной власти или органом местного самоуправления	Совершаются субъектами гражданского права
Административные акты, направленные на установление гражданских правоотношений, всегда порождают и определенные административно-правовые последствия	Сделки вызывают исключительно гражданско-правовые последствия
Орган, совершивший административный акт, направленный на установление гражданско-правового отношения, никогда сам не становится участником этого правоотношения	Лицо, совершившее сделку в целях установления гражданского правоотношения, непременно становится участником данного правоотношения

Неправомерные действия выражаются в причинении вреда (в том числе морального) одним лицом другому лицу, а также в неосновательном обогащении, т.е. приобретении или сбережении имущества без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований одним лицом (приобретателем) за счет другого лица (потерпевшего).

2. Вторую группу составляют юридически значимые события. К ним относятся такие не зависящие от воли и сознания конкретного участника гражданского правоотношения обстоятельства, как рождение и смерть человека, стихийные явления природы (наводнения, пожары, землетрясения и т.п.), а также военные действия. С подобными юридически значимыми событиями связано, к примеру, возникновение наследственных прав, права на страховое возмещение, а также освобождение предпринимателя от имущественной ответственности за нарушение договорных обязательств. В зависимости от того, обусловлено возникновение событий волей человека или нет, их принято подразделять на *абсолютные* и *относительные события*. Первые представляют собой явления, возникновение которых не зависит от деятельности человека (наводнения, землетрясения и др.); вторые — явления, которые возникают в результате действия лиц, но в дальнейшем развиваются независимо от их действий. Примером относительного события может быть наступление смерти в результате причинения телесных повреждений.

9.2. Вспомогательная (факультативная) классификация юридических фактов

Наряду с традиционной классификацией юридических фактов, цивилисты различают и вспомогательную (факультативную) их классификацию по различным основаниям.

1. *В зависимости от последствий, порождаемых юридическими фактами*, последние делятся:

- на *правопорождающие* — с их наступлением гражданское законодательство связывает возникновение гражданских правоотношений. Например, на основании договора аренды у арендатора возникает право пользоваться арендованным имуществом;

- *правоизменяющие* — с их наступлением гражданское законодательство связывает изменение гражданских правоотношений. Например, некачественный пошив костюма по договору бытового подряда может повлечь серьезное уменьшение стоимости работ со стороны заказчика;

- *правопрекращающие* — с их наступлением гражданское законодательство связывает прекращение гражданских правоотношений. Например, истечение срока действия лицензии на оказание медицинских услуг повлечет прекращение договора оказания услуг в этой сфере;

- *правовосстанавливающие* — с их наступлением гражданское законодательство связывает восстановление ранее утраченных прав и обязанностей. Например, явка лица, признанного умершим, приводит к восстановлению некоторых его прав и обязанностей.

2. *В зависимости от срока существования* юридические факты разделяются:

- на *кратковременные юридические факты* — существуют непродолжительный срок (например, сделка);

- *состояния* — существуют длительное время (например, состояние нетрудоспособности).

Глава 10. СДЕЛКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

10.1. Понятие, виды и форма сделок

Понятие сделки. Среди всех правомерных действий граждан и юридических лиц как юридических фактов наиболее распространены всевозможные *сделки*. Согласно ст. 153 ГК сделкой признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Из данного определения следуют основные общие признаки сделки. Во-первых, сделка представляет собой правомерные действия. Во-вторых, сделка — это всегда волевой акт, поскольку для ее совершения необходимо желание лица, совершающего сделку. В-третьих, сделка направлена на возникновение, прекращение или изменение гражданских правоотношений. Наконец, сделка порождает гражданские правоотношения.

Виды сделок. Классификация сделок производится по различным основаниям.

1. *В зависимости от числа участвующих в сделке сторон, волеизъявление которых требуется для совершения сделок, последние подразделяются на односторонние, двух- и многосторонние сделки (или договоры).* Здесь следует иметь в виду, что под *стороной, совершающей сделку*, понимается сторона, выражающая свое волеизъявление к порождению каких-либо правовых последствий. Лица, которые участвуют в сделке, но при этом не выражают своего волеизъявления, именуются как *третьи лица* или *участники сделки*.

Односторонней считается сделка, для совершения которой достаточно выражения воли одной стороны (п. 2 ст. 154 ГК). Типичный пример односторонней сделки — составление завещания, принятие наследства, объявление конкурса. Все эти действия не требуют чьего-либо согласия и совершаются одним лицом. Права по односторонней сделке могут возникать как у лица, совершающего сделку, так и у третьих лиц, к интересу которых сделка совершена. Но обязанным по од-

носторонней сделке является лицо, совершившее сделку, так как возникновение обязанности у третьего лица вследствие действий только одного субъекта противоречило бы общим установлениям права. Односторонняя сделка может породить юридические обязанности для других лиц, не участвующих в данной сделке, только в случаях, установленных законом или соглашением с этими лицами (ст. 155 ГК). Сделки, для совершения которых требуется согласование воли двух или более лиц, являются двух- и многосторонними. Такие сделки именуются договорами. Примером двусторонней сделки является договор розничной купли-продажи, многосторонней сделки — договор о совместной деятельности (или договор простого товарищества).

2. По экономическому содержанию различают сделки *возмездные* (договор аренды) и *безвозмездные* (договор дарения, договор безвозмездного пользования (ссуды)).

3. По моменту, к которому приурочивается возникновение сделки, различают сделки *реальные* (от лат. *res* — вещь) и *консенсуальные* (от лат. *consensus* — соглашение). Консенсуальными признаются сделки, для совершения которых достаточно достижения соглашения о совершении сделки. Например, договор купли-продажи считается совершенным в момент достижения соглашения между продавцом и покупателем. Однако, следуя указанному примеру, сделка, совершаемая только при условии передачи вещи одним из участников, является *реальной*, так как права и обязанности по ней не могут возникнуть до момента передачи вещи. При этом не следует смешивать фактическое исполнение сделки с моментом ее возникновения. Так, стороны вправе договориться о том, что передача вещи по договору купли-продажи может совпасть с моментом заключения договора, однако такое соглашение не делает договор купли-продажи реальным.

4. По значению основания сделки для ее действительности различают сделки *каузальные* (от лат. *causa* — причина) и *абстрактные*. Каузальной является сделка, действительность которой прямо зависит от наличия основания. Однако законом могут быть предусмотрены случаи, когда основание выступает юридически безразличным, такие сделки признаются абстрактными. Для действительности абстрактных сделок обязательно указание на их абстрактный характер в законе. Типичным примером абстрактной сделки является вексель, выдаваемый в качестве платы за конкретные товары или услуги и представляющий собой не обусловленное никаким

встречным предоставлением общее обещание выплатить определенную денежную сумму. Согласно норме ст. 370 ГК абстрактной признается и банковская гарантия, так как она не зависит от основного обязательства, в отношении которого предоставлена.

5. *В зависимости от периода времени, в течение которого сделка должна быть исполнена*, различают сделки *срочные* и *бессрочные*. Бессрочная сделка вступает в силу немедленно, так как в ней не определен ни момент ее вступления в действие, ни момент ее прекращения. Срочными называются сделки, в которых определен либо момент вступления сделки в действие, либо момент ее прекращения, либо оба указанных момента.

6. *В зависимости от определения условий сделки* последние делятся на *условные* и *безусловные*. При этом условные сделки, в свою очередь, разделяются на *совершенные под отлагательным* или *под отменительным условием*. Так, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит (например, от поступления в вуз одного из участников сделки), то сделка считается совершенной под отлагательным условием. Совершенной под отменительным условием считается сделка, по которой в зависимость от наступления аналогичного обстоятельства стороны поставили прекращение прав и обязанностей.

7. *В зависимости от объема финансовых вложений, необходимых для реализации условий сделки*, различают *мелкие бытовые* и *крупные сделки*. Первые разрешено самостоятельно заключать, в частности, малолетним (от 6 до 14 лет), подросткам (от 14 до 18 лет) и лицам, ограниченным в дееспособности по решению суда. Категория крупных сделок впервые упоминается в Законе об акционерных обществах. В соответствии с п. 1 ст. 78 данного Закона крупной сделкой считается сделка (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату. Крупная сделка должна быть одобрена советом директоров (наблюдательным советом) общества или общим собранием акционеров (ст. 79 указанного Закона).

8. По предмету сделок можно выделить сделки с недвижимостью (купля-продажа, аренда, залог недвижимости, передача ее в доверительное управление и т.п.), сделки с ценными бумагами, в том числе *вексельные сделки* по выдаче, акцепту, индоссированию, авалированию векселя, его акцепту в порядке посредничества и оплате векселя, а также многие другие сделки, регулируемые как специальным, например вексельным, законодательством, так и ст. 153—181, 307—419 ГК. В отдельную категорию включают *срочные сделки на рынке ценных бумаг* — фьючерсные контракты, приобретение и отчуждение опционов с такими их разновидностями, как поставочные и расчетные опционы и фьючерсные контракты. В последние годы появились так называемые *маржинальные сделки*. Их определение дается в Федеральном законе от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг». Согласно п. 4 ст. 3 указанного Закона сделки, совершаемые с использованием денежных средств и/или ценных бумаг, переданных брокером в заем, именуются маржинальными сделками.

Выделяют также *фидуциарные* (от лат. *fiducia* — доверие) сделки, которые имеют доверительный характер. Особенность фидуциарных сделок состоит в том, что изменение характера взаимоотношений сторон, утрата их доверительного характера может привести к прекращению отношений в одностороннем порядке. Например, поверенный и доверитель в договоре поручения вправе в любое время отказаться от договора.

9. Важной является классификация сделок по их форме: сделки могут совершаться как *устно*, так и в *письменной форме* (простой или нотариальной). Если сделка может быть совершена устно, то она считается совершенной и в том случае, когда воля совершить ее явствует из поведения лица, т.е. его так называемых *конклюдентных действий*. По общему правилу *устно может быть совершена любая сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма*. Более того, устно могут совершаться также сделки (даже те, которые по закону требуют письменной формы), которые исполняются при самом их совершении (кроме тех, что требуют нотариального оформления). В простой письменной форме, как правило, должны совершаться (за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения): а) сделки юридических лиц между собой и с гражданами; б) сделки между гражданами на сумму, превышающую 10 тыс. руб., а в случаях, предусмотренных законом, — независимо от суммы сделки.

Письменная сделка должна совершаться путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами. Однако допускается оформление сделок также в упрощенном порядке, т.е. путем обмена письмами, телеграммами и иной информацией. Несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны в случае спора возможности ссылаться в подтверждение сделки на свидетельские показания, хотя и не лишает их права приводить письменные и другие доказательства. Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования к форме сделки (совершение ее на бланке, скрепление печатью и т.д.) и предусматриваться последствия их несоблюдения. Только в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, допускается использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи (п. 2 ст. 160 ГК). В частности, в соответствии с нормами ГК, Федеральных законов от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи», от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» и других при совершении гражданско-правовых сделок допускается использование электронных подписей. Согласно ст. 2 Федерального закона «Об электронной подписи» под электронной подписью понимается информация в электронной форме, которая присоединена к другой информации в электронной форме (подписываемой информации) или иным образом связана с такой информацией и которая используется для определения лица, подписывающего информацию.

Нотариальное удостоверение сделок обязательно во всех случаях, указанных в законе, и в случаях, предусмотримых соглашением сторон, даже если бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась. Нотариальное удостоверение сделки означает проверку законности сделки, в том числе наличия у каждой из сторон права на ее совершение. Нотариальное удостоверение сделки осуществляется нотариусом или должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, в порядке, установленном гл. X «Удостоверение сделок» Основ законодательства РФ о нотариате от 11.02.1993 № 4462-1 (ст. 163 ГК). В случаях, предусмотренных соглашением сторон о нотариальном удостове-

нии сделки, даже если такая форма по закону для данного вида сделок не требовалась, несоблюдение нотариальной формы сделки влечет ее ничтожность.

Некоторые письменные сделки требуют также *государственной регистрации*. Так, согласно ст. 164 ГК в случаях, если законом предусмотрена государственная регистрация сделок, правовые последствия сделки наступают после ее регистрации. Также государственной регистрации подлежит сделка, предусматривающая изменение условий зарегистрированной сделки. Например, обязательной регистрации в Роспатенте требуют договор об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец (договор об отчуждении патента); лицензионный договор, а также другие договоры, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец (ст. 1369 ГК). В соответствии со ст. 131 ГК и Законом о регистрации прав сделки с недвижимостью подлежат обязательной государственной регистрации в едином государственном реестре органами, осуществляющими государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ней. При этом в случаях, когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя обычно возникает лишь с момента такой регистрации (ст. 131, 164, 223 ГК). Согласно п. 1 ст. 10 Федерального закона от 16.07.1998 № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» (далее — Закон об ипотеке) договор о залоге недвижимости (ипотеке) также подлежит государственной регистрации.

10.2. Недействительность сделок

По общему правилу гражданского законодательства недействительной является любая сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта (ст. 168 ГК). Наряду с этим, учитывая, что сделка представляет собой единство таких четырех важных элементов, как *субъекты* (т.е. лица, участвующие в сделке), *субъективная сторона* (т.е. единство воли и волеизъявления), а также *форма* и *содержание*, порок любого или нескольких элементов сделки также приводит к ее недействительности. При этом недействительность сделки означает, что за данным действием *не признается значение юридического факта*, вследствие чего недействительная сделка не может породить юридические последствия, которые

стороны имели в виду при ее заключении. Между тем недействительная сделка приводит к определенным юридическим последствиям, связанным с *устранением последствий ее недействительности*.

В зависимости от того, какой из элементов сделки оказался дефектным, недействительные сделки можно подразделить на четыре вида.

1. *Сделки с пороком субъектного состава*, т.е. сделки, совершенные субъектами, не обладающими для их совершения необходимой дееспособностью.

2. *Сделки с пороками воли*. В качестве примера таких сделок можно привести сделку, *совершенную под влиянием существенного заблуждения* (п. 1 ст. 178 ГК). При этом *следует отличать заблуждение от обмана*: заблуждение также способствует искаженному формированию воли участника сделки, но не является результатом умышленных, целенаправленных действий другого участника сделки. Однако не всякое заблуждение может иметь значение для признания сделки недействительной, а лишь признанное судом существенным. Согласно п. 2 ст. 178 заблуждение считается существенным, в частности если:

1) сторона допустила очевидные оговорку, опisku, опечатку и т.п.;

2) сторона заблуждается в отношении предмета сделки, в частности таких его качеств, которые в обороте рассматриваются как существенные;

3) сторона заблуждается в отношении природы сделки;

4) сторона заблуждается в отношении лица, с которым она вступает в сделку, или лица, связанного со сделкой;

5) сторона заблуждается в отношении обстоятельства, которое она упоминает в своем волеизъявлении или из наличия которого она с очевидностью для другой стороны исходит, совершая сделку.

К сделкам с пороками воли также относятся *кабальные сделки*. Кабальными называются сделки, которые совершаются под влиянием насилия, угрозы или на крайне невыгодных условиях (например, лицо было вынуждено совершить сделку вследствие стечения тяжелых обстоятельств, чем собственнo и воспользовалась другая сторона по сделке) либо под влиянием обмана или обмана потерпевшего третьим лицом. При этом обманом, в частности, считается намеренное умолчание об обстоятельствах, о которых лицо должно было сообщить при той добросовестности, какая от него требовалась по условиям оборота.

3. *Сделки с пороками формы.* Так как невозможно представить несоблюдение устной формы сделки, гражданское законодательство связывает недействительность сделки с ее письменной формой. Несоблюдение простой письменной формы влечет недействительность сделки только в случаях, специально указанных в законе. Несоблюдение же требуемой законом нотариальной формы, а также государственной регистрации сделки всегда влечет ее недействительность.

4. *Сделки с пороками содержания.* Они признаются недействительными вследствие расхождения условий сделки с требованиями закона и иных правовых актов. К ним относятся сделки, совершаемые с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК), а также мнимые и притворные сделки (ст. 170 ГК). *Мнимой* признается сделка, совершаемая «для вида», без намерения создать соответствующие ей правовые последствия. Сделка, целью которой является необходимость прикрыть другую сделку, в том числе сделку на иных условиях, именуется *притворной*.

Следует иметь в виду, что когда закон конкретно не указывает, является ли сделка ничтожной или оспоримой, а говорит лишь о ее недействительности, нужно обратить внимание на то, имеется ли указание закона на *признание сделки недействительной судом*. При отсутствии такого указания сделка является ничтожной. Иногда недействительной оказывается не вся сделка в целом, а лишь какое-то из ее условий. В этом случае, если без недействительной части сделка утрачивает интерес для сторон, то она должна быть признана недействительной в целом, если же стороны не утрачивают интереса к сделке, то такое условие является недействительным, однако остальные части сделки признаются действующими (ст. 180 ГК).

Ниже, в табл. 2, представлена сравнительная характеристика основных видов недействительных сделок, выделяемых ГК.

Таблица 2

Сравнительная характеристика оспоримой и ничтожной сделки

Оспоримая сделка	Ничтожная сделка
Недействительна в силу признания ее таковой судом. До вынесения судебного решения никто не вправе объявлять оспоримую сделку недействительной (п. 1 ст. 166 ГК)	Ничтожность этой сделки неоспорима, поэтому она даже не требует фактического признания ее таковой в судебном порядке (п. 1 ст. 166 ГК)

Оспоримая сделка	Ничтожная сделка
К числу оспоримых сделок в ГК отнесены сделки юридического лица, совершенные в противоречии с целями его деятельности (ст. 173 ГК); сделки, совершенные представителем или органом юридического лица с превышением полномочий (ст. 174 ГК); сделки несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, совершенные без согласия их родителей, усыновителей или попечителей (ст. 175 ГК); сделки граждан, ограниченных в дееспособности, совершенные без согласия родителей или попечителей этих лиц (ст. 175, 176 ГК); сделки граждан, неспособных понимать значение совершаемых ими действий или руководить ими (ст. 177 ГК), а также все сделки с пороками воли и волеизъявления, т.е. совершенные под влиянием заблуждения, обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 178, 179 ГК)	Недействительные сделки, которые не названы в ГК как оспоримые, объявлены ничтожными. В частности, ничтожны мнимые и притворные сделки (ст. 170 ГК); сделки граждан, признанных недееспособными вследствие психического расстройства (ст. 171 ГК); сделки, совершенные несовершеннолетними, не достигшими 14 лет (малолетними) (ст. 172 ГК); сделки, не соответствующие требованиям закона (ст. 168 ГК); сделки, совершенные с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности (ст. 169 ГК); сделки, заключенные без соблюдения требуемой законом нотариальной формы или государственной регистрации (ст. 165 ГК); сделки, совершенные с нарушением запрета или ограничения распоряжения имуществом, вытекающих из закона, в частности из законодательства о несостоятельности (банкротстве) ничтожны в той части, в какой они предусматривают распоряжение таким имуществом (ст. 74.1 ГК)
Может быть признана судом недействительной в течение одного года со дня, когда лицо узнало или должно было узнать об обстоятельствах, являющихся основанием недействительности сделки. Для сделок, совершенных под влиянием насилия или угрозы, закон устанавливает специальный порядок исчисления срока исковой давности. Его течение начинается со дня,	Поскольку ничтожная сделка недействительна и без признания этого факта судом, то закон устанавливает только срок исковой давности для предъявления требования о применении последствий недействительности ничтожной сделки. Этот срок равен трем годам и исчисляется со дня, когда началось исполне-

Оспоримая сделка	Ничтожная сделка
когда прекратилось действие насилия или угрозы (п. 2 ст. 181 ГК). В пределах годичного срока может быть заявлено и требование о применении последствий недействительности оспоримой сделки	ние ничтожной сделки, а в случае предъявления иска лицом, не являющимся стороной сделки, со дня, когда это лицо узнало или должно было узнать о начале ее исполнения. При этом срок исковой давности для лица, не являющегося стороной сделки, не может превышать 10 лет со дня начала исполнения сделки

Последствия недействительности сделок. Различают два вида последствий недействительности сделок. Обычно при недействительности сделки согласно норме п. 2 ст. 167 ГК каждая из сторон обязана возвратить другой стороне все полученное по сделке, а при невозможности сделать это в натуре возместить его стоимость (*двусторонняя реституция*). Если сделка исполнена лишь одной из сторон, то только она вправе требовать возврата переданного (*односторонняя реституция*).

Более серьезные последствия влечет недействительность ничтожной сделки, совершенной с целью, противной основам правопорядка и нравственности. Если обе стороны, действуя умышленно, исполнили сделку, все полученное ими по сделке взыскивается в доход Российской Федерации. При исполнении сделки лишь одной стороной с другой стороны взыскивается в доход Российской Федерации все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне. При наличии умысла только у одной стороны все полученное ею по сделке подлежит возврату другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей в возмещение исполненного взыскивается в доход Российской Федерации.

Глава 11. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО. ДОВЕРЕННОСТЬ

11.1. Осуществление и защита гражданских прав

Как известно, гражданские права могут осуществляться, а обязанности исполняться различными способами:

1) *посредством совершения субъектами гражданского права одного действия*, осуществление которого влечет прекращение соответствующего права или обязанности. Например, право векселедержателя требовать оплаты простого векселя векселедателем прекращается после получения оговоренной в тексте векселя суммы;

2) *посредством совершения субъектами гражданского права длящихся, многократно повторяющихся действий*. Например, акционер вправе периодически получать дивиденды по привилегированным акциям;

3) *отдельные права могут быть осуществлены, а обязанности исполнены только уполномоченным (обязанным) лицом*. Например, завещание должно быть подписано рукой завещателя;

4) *некоторые права могут быть осуществлены, а обязанности исполнены третьим лицом (представителем)*.

Известно также, что гражданские права осуществляются на базе ряда принципов (см. параграф 1.2). В силу одного из их *граждане и юридические лица реализуют принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению*. Этот принцип целиком отвечает основным началам гражданского законодательства, в том числе заложенной в них идее беспрепятственного осуществления гражданских прав. В то же время субъекты гражданского права, по свободному усмотрению реализуя свои гражданские права, не должны осуществлять их исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотреблять ими в иных формах. *Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в которой это необходимо в целях защиты*

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

Так, действия хозяйствующих субъектов, нарушающие общие пределы субъективного гражданского права, ученые иногда называют *злоупотреблением правом*. Статья 10 ГК к формам злоупотребления правом, в частности, относит *шикану* (т.е. действия, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому субъекту гражданского права), действия в обход закона с противоправной целью, иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав, а также использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке. В связи с этим в законодательстве предусмотрены формы государственного контроля за предпринимательской деятельностью хозяйствующих субъектов в целях недопущения ограничения конкуренции и монополизма на рынках товаров, работ и услуг, а также недобросовестной конкуренции. Эти формы предусмотрены как в ст. 10 ГК, так и в Федеральном законе от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции). В частности, в ст. 4 Закона о защите конкуренции даются основные понятия, используемые в этом Законе, такие как конкуренция (в том числе недобросовестная), дискриминационные условия, монополистическая деятельность и др. Государственный контроль за предпринимательской деятельностью хозяйствующих субъектов возложен на ФАС России, подчиненную непосредственно Правительству РФ.

Способы защиты гражданских прав. Несмотря на то что в каждой из отраслей права закреплены нормы о защите соответствующих прав и охраняемых законом интересов, юридическая наука не знает четкого понятия защиты права. По мнению известного ученого-цивилиста В. П. Грибанова, *право на защиту является одним из правомочий субъективного гражданского права*, элементом его содержания и представляет собой возможность применения управомоченным лицом мер правоохранительного характера, соответствующих характеру самого субъективного права.

Другими словами, *под защитой гражданских прав следует понимать совокупность предусмотренных гражданским законодательством способов, применяемых в связи с совершенными против этих прав нарушениями и направленных на восстановление или защиту имущественных интересов их обладателей.*

При этом право на защиту включает в себя не только меры материально-правового характера, но и процессуально-правовые меры. Под *способами защиты гражданских прав* обычно понимаются *предусмотренные законодательством средства, с помощью которых могут быть достигнуты пресечение, предотвращение, устранение нарушений права, его восстановление и (или) компенсация потерь, вызванных нарушением права.*

В гражданском законодательстве можно выделить два уровня регулирования способов защиты гражданских прав.

Первый уровень заключается в определении таких способов защиты, которые носят универсальный характер и могут быть применены для защиты, как правило, любого субъективного гражданского права. Они установлены в ст. 12 ГК.

Второй уровень представляет собой установление законом способов защиты, применяемых только для определенных видов гражданских прав или для защиты от определенных нарушений. Именно такие способы отнесены ст. 12 ГК к иным способам, предусмотренным законом.

Если в основу классификации способов защиты гражданских прав положить результат, на который рассчитано их применение, то все универсальные (общие) способы защиты, названные в ст. 12 ГК, могут быть разделены на следующие три группы.

Первая группа способов защиты гражданских прав включает в себя способы защиты, применение которых позволяет подтвердить (удостоверить) защищаемое право либо прекратить (изменить) обязанность. К такому результату приводит применение следующих способов защиты:

— *признание права.* Следует отметить, что законодатель не дает легального определения этого способа и не именует случаи его применения. Кроме того, закон не содержит ни понятия заинтересованного лица, которое может воспользоваться данным способом защиты гражданских прав, ни перечня прав, в отношении которых такое признание допускается. Признание права *означает подтверждение наличия уже существующего права.* Цель признания — устранение правовой неопределенности уже существующего правоотношения. Соответственно, применение такого способа носит правоподтверждающий характер (например, признание права на самовольную постройку). Как способ защиты гражданских прав признание права применяется и к вещным, и к обязательственным правам. По своей сути признание права одновременно является и материальным (гражданско-правовым), и процессуальным способом

защиты. Так, из смысла п. 5 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 17.02.2004 № 76 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение» прямо следует, что признание права возможно в отношении права собственности, права хозяйственного ведения, а также обязательственных прав, например права из договора. Поэтому вполне допустимо говорить об универсальном характере признания права как способа защиты;

— *неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону*. Относится к числу способов, осуществляемых управомоченным лицом в процессе судебной формы защиты нарушенного права. Из смысла закона следует, что указанный способ защиты гражданских прав может осуществляться в ходе применения иных способов судебной защиты и носить вспомогательный характер. Например, суд в ходе рассмотрения иска о признании права на недвижимость вправе не применять акт государственного органа, противоречащий закону, на основании которого и возникло спорное правоотношение. Таким образом, в цивилистической литературе выделяется четыре основных черты рассматриваемого способа защиты нарушенных прав: осуществляется только судом (1); выражается в бездействии (неприменение) (2); зачастую носит дополнительный (вспомогательный) характер (3); защищает конкретное оспариваемое право (4);

— *прекращение или изменение правоотношения*. Этот способ защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов находит широкое применение в договорной сфере. Так, договор подряда может быть прекращен досрочно по требованию подрядчика или заказчика в связи с нарушением условий договора другой стороной. Чаще всего указанный способ защиты реализуется в юрисдикционном порядке, поскольку связан с принудительным прекращением или изменением правоотношения, но в принципе не исключается и его самостоятельное применение потерпевшим. Важно, однако, чтобы возможность прекращения или изменения правоотношений была прямо предусмотрена законом или договором.

Ко второй группе способов защиты гражданских прав можно отнести такие способы, применение которых позволяет предупредить или пресечь нарушение права. Цель применения указанных способов защиты заключается в том, чтобы заставить или побудить нарушителя прекратить действия, нарушающие субъективное гражданское право, либо предупредить такие действия. К их числу относятся:

— *пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения*. Данный способ защиты является самым распространенным и может применяться в сочетании с другими способами защиты, например взысканием убытков или неустойки, или иметь самостоятельное значение. Так, в частности, автор произведения, которое искажается без его ведома или подвергается переделке третьими лицами, может потребовать прекратить эти действия, не выдвигая никаких иных, например имущественных, требований;

— *признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления*. Статья 13 ГК предоставляет суду право признать недействительным ненормативный акт государственного органа или органа местного самоуправления, а в случаях, предусмотренных законом, также нормативный акт, не соответствующий закону или иным правовым актам и нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица. На практике данный способ защиты гражданских прав применяется крайне редко. При этом в судах общей юрисдикции наблюдается значительный рост дел о нормоконтроле, хотя в их решениях, как правило, ссылок на ст. 13 ГК не содержится, а споры разрешаются исключительно на основании гл. 24 ГПК. Здесь важно отметить укоренившееся в цивилистической литературе мнение (Т. Е. Абовой, А. Ю. Кабалкина), согласно которому применение ст. 13 ГК осуществляется арбитражными судами, а суды общей юрисдикции проводят контроль за правомерностью актов государственных или муниципальных органов в порядке нормоконтроля. Однако следует иметь в виду, что признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления как способ защиты гражданских прав ни по своему правовому содержанию, ни по своему правовому значению не является нормоконтролем. Это два самостоятельных способа защиты прав, которые отличаются друг от друга правовым содержанием, процессуальным порядком их осуществления, субъектами, имеющими право на обращение в суд, предметом оспаривания, а также правовыми последствиями такого обращения;

— *самозащита права* (ст. 14 ГК), т.е. совершения лицом дозволенных законом действий, направленных на охрану личных и имущественных интересов этого лица. Статья 12 ГК относит самозащиту к новым способам защиты гражданских прав. Здесь следует отметить, что в цивилистической науке существует несколько точек зрения в отношении данной правовой категории. В рамках первого подхода под самоза-

щитой понимаются действия, направленные на защиту от нарушения своих гражданских прав только во внедоговорных отношениях. Так, В. П. Грибанов указывал, что «под самозащитой гражданских прав понимается совершение уполномоченным лицом не запрещенных законом действий фактического порядка, направленных на охрану его личных или имущественных прав и интересов»¹. Вторая точка зрения ограничивает сферу применения самозащиты договорными отношениями². Третий подход объединяет мнения представителей первой и второй точек зрения. Согласно этому подходу самозащита представляет собой действия, направленные на защиту от нарушения гражданских прав как во внедоговорных, так и в договорных отношениях (М. И. Брагинский³, А. П. Сергеев⁴).

Итак, основываясь на мнениях современных ученых-цивилистов, наиболее полно самозащиту гражданских прав можно определить следующим образом. *Самозащита гражданских прав — это совокупность разрешаемых, признаваемых либо не запрещенных государством действий самого человека по обоснованному и законному предупреждению, пресечению и отражению нарушений, а также восстановлению нарушенных (оспариваемых) субъективных прав, свобод и законных интересов без обращения за помощью к компетентным органам.*

Способы самозащиты — это система действий, осуществляемых субъектом гражданского права для отражения, пресечения правонарушения или восстановления положения, существовавшего до правонарушения. Способы самозащиты условно можно разделить на правовые и неправовые. Правовые — это действия, урегулированные нормами права; неправовые — действия, прямо не предусмотренные в законодательстве, но не противоречащие ему. Таким образом, в рамках самозащиты обладатель нарушенного или оспариваемого права может использовать различные способы защиты. Например, граждане и юридические лица вправе сами, в том числе с привлечением в установленном порядке частных охранников, защищать свои права. Используемые при этом приемы, меры

¹ Грибанов В. П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. М., 1972. С. 169.

² Стоякин Г. Я. Меры защиты в советском гражданском праве : дис. ... канд. юрид. наук. Свердловск, 1973. С. 82.

³ Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Кн. 1. Общие положения. М. : Статут, 2008. С. 847.

⁴ Гражданское право : учебник для вузов : в 3 т. / под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. М. : Проспект, 2008. Т. 1. С. 234.

и средства самозащиты (оружие, электрический ток, яды, капканы и т.п.) должны быть соразмерны нарушению прав и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения. К допускаемым мерам относятся, в частности, действия лица в состоянии необходимой обороны и крайней необходимости, применение к нарушителю так называемых мер оперативного воздействия и некоторые другие действия. Под мерами оперативного воздействия понимаются юридические средства правоохранительного характера, применяемые к нарушителю гражданских прав и обязанностей самим управомоченным лицом без обращения к компетентным органам за защитой права, которые носят дозволенный законом характер. Как правило, такими мерами выступают способы обеспечения исполнения обязательств, а также различные правовые гарантии.

Третья группа способов защиты гражданских прав объединяет способы защиты гражданских прав, применение которых преследует цель восстановить нарушенное право и (или) компенсировать потери, понесенные в связи с его нарушением. Такой результат может быть достигнут путем:

— *восстановления положения, существовавшего до нарушения права.* Данный способ защиты применяется в тех случаях, когда нарушенное гражданское право в результате правонарушения не прекращает своего существования и может быть реально восстановлено путем устранения последствий такого правонарушения. Например, автор, обнаруживший, что в ходе подготовки его произведения к опубликованию или в процессе его использования в произведение внесены не согласованные с ним изменения, может потребовать восстановления произведения в его первоначальном виде;

— *признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки* (см. параграф 10.2);

— *присуждения к исполнению обязанности в натуре* (в цивилистической литературе его еще именуют реальным исполнением). Характеризуется тем, что нарушитель по требованию потерпевшего должен реально выполнить те действия, которые он обязан совершить в силу обязательства, связывающего стороны. При этом потерпевший вправе требовать, чтобы его контрагент фактически совершил действия, являющиеся предметом соответствующего обязательства, например реально передал вещь, выполнил работу, оказал услугу и т.п.;

— *возмещения убытков и взыскания неустойки.* Указанные способы защиты гражданских прав являются самыми распро-

страненными в сфере как договорных, так и внедоговорных отношений. Как правило, они прямо предусмотрены в законе или договоре. При этом имущественный интерес потерпевшего удовлетворяется за счет денежной компенсации понесенных им имущественных потерь. Компенсация может быть как прямо увязана с размером причиненного вреда (возмещение убытков), так и связана с ними лишь косвенным образом или вообще независима от него (взыскание неустойки);

— *компенсации морального вреда*. Это материально-правовая мера принуждения, посредством которой осуществляется воздействие на правонарушителя личных неимущественных прав либо нематериальных благ с целью компенсации потерь, вызванных нарушением этих прав или благ. Согласно ст. 151 ГК, если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину нематериальные блага, а также в других случаях, предусмотренных законом, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации указанного вреда. При определении размеров компенсации морального вреда суд принимает во внимание степень вины нарушителя и иные заслуживающие внимания обстоятельства. Суд должен также учитывать степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями гражданина, которому причинен вред. Таким образом, применение этого способа защиты гражданских прав возможно исключительно при совокупности двух обстоятельств: требование о компенсации морального вреда должно быть заявлено только физическим лицом, поскольку юридические лица не могут испытывать физических или нравственных страданий (1); нарушенные гражданские права обязательно должны носить личный неимущественный характер (2).

Защита субъективных гражданских прав и охраняемых законом интересов осуществляется в предусмотренном законом порядке, т.е. посредством применения надлежащей формы защиты. Под *формой защиты* в цивилистической доктрине понимается комплекс внутренних согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов. Различают две основные формы защиты — юрисдикционную и неюрисдикционную.

Юрисдикционная форма защиты есть деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых субъективных прав. Суть ее выражается в том, что

лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой к государственным или иным компетентным органам, которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права и пресечения правонарушения.

В рамках юрисдикционной формы защиты, в свою очередь, выделяют общий и специальный порядок защиты нарушенных прав. По общему правилу защита гражданских прав осуществляется в судебном порядке. Защиту нарушенных, а также оспариваемых гражданских прав осуществляют суд, арбитражный суд или третейский суд. При этом в качестве средства судебной защиты гражданских прав выступает иск, т.е. обращенное к суду требование об отправлении правосудия, с одной стороны, и обращенное к ответчику материально-правовое требование о выполнении лежащей на нем обязанности или о признании наличия или отсутствия правоотношения, с другой стороны. Судебный или, как его нередко называют, исковой порядок защиты применяется во всех случаях, кроме тех, которые особо указаны в законе.

Специальным порядком защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов в соответствии со ст. 11 ГК следует признать административный порядок их защиты. Он применяется в виде исключения из общего правила, т.е. только в прямо указанных в законе случаях. Средством защиты гражданских прав, осуществляемых в административном порядке, является жалоба, подаваемая в соответствующий управленческий орган лицом, права и законные интересы которого пострадали в результате правонарушения.

Неюрисдикционная форма защиты охватывает действия граждан и организаций по защите гражданских прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к государственным и иным компетентным органам. В ГК указанные действия объединены в понятие «самозащита гражданских прав».

11.2. Представительство и доверенность

Представительство. Гражданские права могут осуществляться, а корреспондирующие правам обязанности исполняться субъектами как лично, так и через представителей (ст. 182—189 ГК). Под *представительством* понимается совершение одним лицом (*представителем*) в пределах имею-

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

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

Не являются представителями в силу п. 2 ст. 182 ГК лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени, лица, лишь передающие выраженную в надлежащей форме волю другого лица, а также лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок. Правовой статус данных лиц определяют, в частности, ст. 990—1004 ГК (о договоре комиссии), ст. 20 Закона о банкротстве, ст. 42 и 44 Закона рынке ценных бумаг, ст. 55 Закона об инвестиционных фондах. Так, посредник (брокер), как и представитель, совершает активные юридические действия, имеющие волевой характер. Однако данные действия лишь способствуют заключению договора между сторонами,

но сами по себе стороны юридически не связывают. Посредник может подыскивать партнеров, провести переговоры о заключении сделки с каждым из них, но волю на совершение сделки выражают сами ее будущие участники. Деятельность же представителя не сводится только к такой технической помощи, а выражается в установлении правовых отношений между представляемым и третьим лицом. Деятельность представителя близка к деятельности комиссионера, который не просто оказывает своим клиентам техническую помощь, но и заключает в их интересах гражданско-правовые сделки. Однако в отличие от представителя, комиссионер, например комиссионный магазин, совершает сделки с третьими лицами от собственного имени и сам приобретает по ним права и обязанности, которые в последующем передает своим клиентам.

Виды представительства. В цивилистической науке различаются три основных вида представительства: в зависимости от оснований возникновения полномочий представителя законодатель различает представительство, базирующееся на *доверенности, законе либо акте государственного органа или органа местного самоуправления*. Согласно п. 1 ст. 182 ГК полномочие представителя может также явствовать из обстановки, в которой он действует (продавец в розничной торговле, кассир и т.п.). Сравнительная правовая характеристика основных видов представительства выглядит следующим образом (табл. 3).

Таблица 3

Виды представительства

Представительство, основанное на административном акте	Представительство, основанное на законе (законное)	Представительство, основанное на договоре (добровольное)
Возникает из административного распоряжения. Например, генеральный директор юридического лица издает приказ о назначении работника на должность юрисконсульта	Возникает по прямому указанию закона, независимо от волеизъявления представляемого. Например, законными представителями малолетних детей являются их родители	Является добровольным представительством. Возникает по воле представляемого, который определяет не только фигуру представителя, но и его полномочия. При этом на совершение юридических действий от имени представляемого требуется согласие самого представителя

Представительство, основанное на административном акте	Представительство, основанное на законе (законное)	Представительство, основанное на договоре (добровольное)
Полномочия представителя определяются изданным административным актом, либо следуют из должностной инструкции работника, либо явствуют из обстановки, в которой действует представитель (продавец, кассир, приемщик заказов и т.п.)	Полномочия представителя определены законом	Между представляемым и представителем заключается договор, определяющий их внутренние взаимоотношения (обычно договор поручения)

Коммерческое представительство. Это особый вид представительства, которое оформляется *письменным договором участников*. Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 184 ГК). В качестве коммерческих представителей могут выступать, в частности, брокеры на рынке ценных бумаг, патентные поверенные и страховые агенты. *По сравнению с обычным некоммерческим представительством данный вид представительства имеет некоторые особенности.* Так, коммерческому представителю разрешено быть одновременно представителем разных сторон в сделке. Это допускается тогда, когда обе стороны согласны с таким представительством либо когда оно прямо предусмотрено законом. При этом если коммерческий представитель действует на организованных торгах, предполагается, поскольку не доказано иное, что представляемый согласен на одновременное представительство таким представителем другой стороны или других сторон. Иные особенности коммерческого представительства в отдельных сферах предпринимательской деятельности устанавливаются законом и иными правовыми актами.

Доверенность. Согласно п. 1 ст. 185 ГК *доверенностью* признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Как правило, доверенность выдается для подтверждения

полномочий добровольного представительства и по своей юридической природе представляет *одностороннюю сделку*. Согласия представителя для выдачи доверенности не требуется, так как возникающие у представителя полномочия не затрагивают его собственных гражданских прав, но дают ему право действовать от имени и в интересах представляемого. К совершению доверенности закон предъявляет следующие основные требования:

- 1) только письменная форма;
- 1) обязательное перечисление всех полномочий представителя;
- 2) указание прочих реквизитов, необходимых для совершения доверенности;
- 3) обязательное указание на дату ее совершения;
- 4) обязательное удостоверение в нотариальном порядке для доверенностей на совершение сделок, требующих нотариальной формы, за исключением случаев, предусмотренных законом.

В зависимости от содержания и объема полномочий, закрепленных в доверенности, выделяют три вида доверенности:

- *генеральная доверенность* выдается для управления и распоряжения имуществом доверителя, совершения всех возможных сделок и представительства перед любыми третьими лицами.
- *специальная доверенность* выдается для совершения юридических действий в определенной области и (или) для заключения ряда однородных сделок, например доверенность на ведение дел в судах.
- *разовая доверенность* выдается для совершения одной сделки или другого юридического действия, например доверенность на однократное получение заработной платы.

Сравнительная правовая характеристика договора и доверенности выглядит следующим образом (табл. 4).

Таблица 4

Сравнительная характеристика договора и доверенности

Договор	Доверенность
Регулирует внутренние отношения между представителем и представляемым	Обеспечивает внешний эффект представительства, а именно устанавливает правовую связь между представляемым и третьим лицом посредством действий представителя. Является именным документом, т.е. в доверенности должно быть указано лицо, которому она выдана, а также

Договор	Доверенность
	лицо, которое составило доверенность. При этом доверенность может быть выдана как на имя одного лица, так и на имя нескольких лиц, которые могут выступать сообща или каждый по отдельности. Выдать доверенность может также не только одно лицо, но и несколько лиц, например, лица, выступающие в качестве стороны в договоре
Служит основой для выдачи доверенности и как таковой третьих лиц не касается	Третьи лица, для которых, как правило, и предназначена доверенность, непосредственно из нее узнают, какими полномочиями обладает представитель
Может быть совершен и в устной форме	Всегда совершается в письменной форме
Действует в течение срока, оговоренного сторонами	Если в доверенности срок ее действия не указан, она сохраняет силу в течение одного года со дня ее совершения. Исключение составляет нотариально удостоверенная доверенность, выданная для совершения действий за границей, которая сохраняет силу до ее отмены, если в самой доверенности не содержится указаний о конкретном сроке ее действия

Следует иметь в виду, что в случае расхождения между договором, определяющим внутренние отношения представляемого и представителя, и выданной представителю доверенностью, права и обязанности представляемого, вытекающие из сделок, совершенных представителем с третьими лицами, определяются полномочиями, зафиксированными в *доверенности*, а не в договоре о представительстве (например, в договоре поручения).

Статья 187 ГК допускает возможность передоверия действий, на которые уполномочено доверенное лицо, в случае если такое лицо уполномочено на это самой доверенностью либо вынуждено к этому силой обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность лица и доверенность не запрещает передоверие. Лицо, передавшее полномочия другому лицу должно известить об этом в разумный срок выдавшее доверенность лицо и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Неисполнение указанной обязанности возлагает на передавшее полномочия

лицо ответственность за действия лица, которому оно передало полномочия, как за свои собственные. Следует иметь в виду, что доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть обязательно нотариально удостоверена. Правило о нотариальном удостоверении доверенности, выдаваемой в порядке передоверия, не применяется к доверенностям, выдаваемым в порядке передоверия юридическими лицами, руководителями филиалов и представительств юридических лиц. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана. Передоверие не допускается в случаях выдачи доверенности на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий или на получение корреспонденции. Статья 188 ГК содержит исчерпывающий перечень оснований, прекращающих доверенность. К ним относятся: истечение срока доверенности; отмена доверенности лицом, ее выдавшим, или одним из лиц, выдавших доверенность совместно; отказ лица, которому выдана доверенность, от полномочий; прекращение юридического лица, от имени которого выдана доверенность; прекращение юридического лица, которому выдана доверенность; смерть гражданина, выдавшего доверенность, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим; смерть гражданина, которому выдана доверенность, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим; введения в отношении представляемого или представителя такой процедуры банкротства, при которой соответствующее лицо утрачивает право самостоятельно выдавать доверенности.

Важно отметить, что Федеральным законом от 07.05.2013 № 100-ФЗ в ГК была введена ст. 188.1, которая закрепила неизвестное преждему законодательству понятие безотзывной доверенности. Так, согласно п. 1 ст. 188.1 ГК в целях исполнения или обеспечения исполнения обязательства представляемого перед представителем или лицами, от имени или в интересах которых действует представитель, в случаях, если такое обязательство связано с осуществлением предпринимательской деятельности, представляемый может указать в доверенности, выданной представителю, на то, что эта доверенность не может быть отменена до окончания срока ее действия либо может быть отменена только в предусмотренных в доверен-

ности случаях (безотзывная доверенность). Безотзывная доверенность должна быть нотариально удостоверена и содержать прямое указание на ограничение возможности ее отмены.

При прекращении доверенности лицо, которому она выдана, или его правопреемники обязаны немедленно ее вернуть.

Глава 12. СРОКИ И ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

12.1. Понятие и виды сроков в гражданском праве

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

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

Виды сроков в гражданском праве. Сроки в гражданском праве классифицируются по различным основаниям.

1. *В зависимости от того, кем устанавливаются сроки*, последние бывают *законными, договорными и судебными*. Законные сроки зафиксированы в законах и иных нормативных актах. Например, законом установлен *трехлетний общий срок иско-*

вой давности (ст. 196 ГК). Договорные сроки устанавливаются соглашением сторон. Судебные сроки устанавливаются судом, арбитражным или третейским судом. В частности, суд может назначить срок для опубликования опровержения сведений, порочащих честь и достоинство гражданина (ст. 152 ГК).

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

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

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

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

3. *По характеру определения сроков* последние делятся:

- *на императивные* — они точно определены законом и не могут быть изменены по соглашению сторон;

- *диспозитивные* — эти сроки хотя и предусмотрены законом, но могут быть изменены соглашением сторон;

- *абсолютно определенные* — эти сроки указывают на точный момент или период времени, с которыми связывают юридические последствия;

- *относительно определенные* — эти сроки характеризуются меньшей точностью, однако также связаны с каким-либо конкретным периодом или моментом времени;

- *неопределенные* — эти сроки имеют место тогда, когда законом или договором вообще не установлен какой-либо временной ориентир, хотя и предполагается, что соответствующее правоотношение имеет временные границы;

- *общие* — эти сроки имеют общее значение, т.е. касаются любых субъектов гражданского права и всех однотипных случаев;

- *специальные* — эти сроки устанавливаются в качестве исключений из общего правила и действуют в случаях, прямо указанных в законе.

4. Наконец, *в зависимости от назначения сроков* различают *сроки осуществления гражданских прав, сроки исполнения граж-*

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

12.2. Исковая давность в гражданском праве

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

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

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

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

Общий и специальные сроки исковой давности. Общий срок исковой давности установлен в *три года*. При этом срок ис-

ковой давности не может превышать 10 лет со дня нарушения права, для защиты которого этот срок установлен, за исключением случаев, установленных Федеральным законом от 06.03.2006 № 35-ФЗ «О противодействии терроризму».

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

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

Начало течения, приостановление и перерыв течения срока исковой давности. Если законом не предусмотрено иное, течение срока исковой давности начинается со дня, когда *лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права* и о том, кто является надлежащим ответчиком по иску о защите этого права. По обязательствам с определенным сроком исполнения (например, сроком доставки груза) течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения. Однако истечение периода времени, которым исчисляется срок исковой давности, не всегда означает, что срок исковой давности пропущен. В процессе течения срока давности возможно возникновение обстоятельств, влекущих его *приостановление* или *перерыв*. Согласно правилам ст. 202 ГК факторами *приостановления течения срока исковой давности* служат:

- 3) непреодолимая сила;
- 4) нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных Сил Российской Федерации, переведенных на военное положение;
- 5) мораторий (т.е. устанавливаемая на основании закона Правительством РФ отсрочка исполнения обязательств);

б) приостановление действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующие отношения.

Течение срока давности приостанавливается, если любой из этих факторов возник или продолжал существовать в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев, в течение срока исковой давности. Если стороны отношений заключили соглашение о проведении процедуры медиации в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», течение срока исковой давности приостанавливается на срок, установленный законом для проведения такой процедуры, а при отсутствии такого срока — на шесть месяцев со дня начала соответствующей процедуры.

Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием приостановления течения срока исковой давности течение ее продолжается. При этом оставшаяся часть срока давности удлиняется до шести месяцев (или до срока давности, если он менее шести месяцев).

При перерыве течения срока исковой давности она начинает течь заново. Согласно норме ст. 203 ГК *течение срока исковой давности прерывается* совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга. Учитывая, что обстоятельство, указанное в ст. 203 ГК, является безусловным основанием для перерыва течения срока исковой давности, а решение суда должно быть законным и обоснованным, суд при рассмотрении заявления стороны в споре об истечении срока исковой давности применяет правила о перерыве срока давности при отсутствии об этом ходатайства заинтересованной стороны при условии наличия в деле доказательств, достоверно подтверждающих факт перерыва течения срока исковой давности. При исследовании обстоятельств, связанных с совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга, суду необходимо в каждом случае устанавливать, когда конкретно были совершены должником указанные действия, имея при этом в виду, что перерыв течения срока исковой давности может иметь место лишь в пределах срока давности, а не после его истечения. К действиям, свидетельствующим о признании долга в целях перерыва течения срока исковой давности, исходя их конкретных обстоятельств, в частности, могут относиться признание претензии; частичная уплата должни-

ком или с его согласия другим лицом основного долга и (или) сумм санкций, равно как и частичное признание претензии об уплате основного долга, если последний имеет под собой только одно основание, а не складывается из различных оснований; уплата процентов по основному долгу; изменение договора уполномоченным лицом, из которого следует, что должник признает наличие долга, равно как и просьба должника о таком изменении договора (например, об отсрочке или рассрочке платежа); акцепт инкассового поручения. При этом в тех случаях, когда обязательство предусматривало исполнение по частям или в виде периодических платежей и должник совершил действия, свидетельствующие о признании лишь какой-то части (периодического платежа), такие действия не могут являться основанием для перерыва течения срока исковой давности по другим частям (платежам).

Восстановление судом срока исковой давности. Наряду с приостановлением и перерывом исковая давность согласно норме ст. 205 ГК может быть восстановлена судом, если причины ее пропуска будут признаны уважительными. При этом восстановление исковой давности рассматривается законом как исключительная мера, которая может применяться лишь при наличии ряда обстоятельств:

1) причина пропуска исковой давности может быть признана судом уважительной только тогда, когда она связана с личностью истца, в частности с его тяжелой болезнью, беспомощным состоянием, неграмотностью и т.п. Обстоятельства, связанные с личностью ответчика, во внимание не принимаются;

2) вопрос о восстановлении исковой давности может ставиться лишь потерпевшим — гражданином. Просьбы юридических лиц и граждан-предпринимателей о восстановлении давностного срока удовлетворяться не могут;

3) причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев — в течение срока давности. При этом решение данного вопроса зависит от суда: он может признать причины пропуска давностного срока уважительными, а может и не признать их таковыми.

Таким образом, если в ходе судебного разбирательства будет установлено, что сторона по делу пропустила срок исковой давности и уважительных причин (если истцом является физическое лицо) для восстановления этого срока не имеет-

ся, то при наличии заявления надлежащего лица об истечении срока исковой давности суд вправе отказать в удовлетворении требования именно по этим мотивам, поскольку в соответствии с абз. 2 п. 2 ст. 199 ГК *истечение срока исковой давности является самостоятельным основанием для отказа в иске.*

Заявление о пропуске срока исковой давности. Учитывая, что законодательством не предусмотрено каких-либо требований к форме заявления о пропуске срока исковой давности, оно может быть сделано как в письменной, так и в устной форме непосредственно в ходе судебного разбирательства. При этом *заявление о пропуске срока исковой давности обязательно должны сделать стороны по спору*, поскольку такое заявление, сделанное третьим лицом, не является основанием для применения судом исковой давности. Заявление о применении исковой давности, сделанное одним из соответчиков, не распространяется на других соответчиков, в том числе и при солидарной обязанности (ответственности). В случаях, когда в процессе рассмотрения гражданского дела в суде ответчика заменил правопреемник, суд применяет исковую давность, если ответчик, которого заменил правопреемник, сделал такое заявление до вынесения решения суда. Повторного заявления правопреемника в таком случае не требуется.

Глава 13. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ИНЫЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

13.1. Понятие и виды вещных прав. Ограниченные вещные права

Одной из важнейших классификаций гражданских прав присуще деление их на вещные и обязательственные. *Вещные права* являются одними из важнейших гражданских прав, опосредствующих принадлежность вещей (телесного имущества) конкретным субъектам. В отличие от обязательственного, вещное право:

а) является разновидностью абсолютного права, т.е. обладателю такого права противостоит неограниченный круг субъектов, обязанных не нарушать его право на вещь;

б) вещными правами признаются только права, прямо предусмотренные нормами данной национальной системы гражданского права (замкнутый круг вещных прав);

в) объектом вещных прав всегда является индивидуально определенная вещь.

Ограниченные вещные права. Известные еще римскому частному праву вещные права не сразу прижились в отечественном праве, и, несмотря на усилия ученых-юристов, они до сих пор не составляют полноценной системы ограниченных вещных прав. Так, несмотря на расширение круга вещных прав в начале 1960-х гг. на основе трудов академика А. В. Венедиктова и других ученых-юристов, когда в гражданское законодательство было включено такое вещное право, как право оперативного управления государственным или иным общественным имуществом, разд. II ГК (ст. 209—306) по-прежнему называется не «Вещное право», а «Право собственности и другие вещные права». Тем не менее, необходимость пересмотра системы вещных прав возникла еще в советское время. Так, ученые не раз отмечали, что «раздел II ГК называется “Право собственности и другие вещные права”».

Это название отражает содержание раздела, в котором главное место занимают нормы о праве собственности. Нормы о других вещных правах в данном разделе отнесены на второй план, что неправильно»¹. При этом «многие авторы, занимающиеся проблемами вещного права, отмечали как один из главных недостатков российского правового регулирования в этой сфере отсутствие содержательной общей части. Этот недостаток использовался как один из аргументов, направленных на отрицание вещного права как самостоятельной юридической категории»².

В соответствии со ст. 216 ГК вещными, наряду с правом собственности, признаны следующие *права лиц, не являющихся собственниками*:

- право пожизненного наследуемого владения земельным участком (ст. 265 ГК);
- право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком (ст. 268 ГК);
- сервитуты (ст. 274, 277 ГК);
- право хозяйственного ведения имуществом (ст. 294 ГК) и право оперативного управления имуществом (ст. 296 ГК).

Этот перечень не является исчерпывающим. Так, за рамками указанной статьи в качестве вещных прав лиц, не являющихся собственниками, следует признать:

- право залога (ст. 334 ГК) (в том числе ипотеку и иное зарегистрированное (учтенное) залоговое право). При этом следует учитывать мнение ученых, выраженное в Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации о том, что «...принимая во внимание разнообразие объектов залога (вещи, имущественные права, доля в праве собственности), залог в целом не может быть сконструирован как сугубо вещное право. Вместе с тем допустимо придать характер вещного права отдельным видам залога, обладающим свойствами публичности и следования, а также предоставляющим приоритет залоговым кредиторам перед прочими кредиторами»³;
- право пользования жильем членами семьи собственника (ст. 292 ГК);

¹ URL: http://www.privlaw.ru/vs_info2.html; Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации (одобрена решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 07.10.2009) // Вестник ВАС РФ. 2009. № 11.

² Там же.

³ Там же.

- право фактического владельца, который, не будучи собственником имущества, добросовестно, открыто и непрерывно владеет этим имуществом как своим (ст. 234 ГК);

- право учреждения по самостоятельному распоряжению доходами и имуществом, полученными в результате разрешенной хозяйственной деятельности (п. 2 ст. 298 ГК).

Все перечисленные выше вещные права, в юридической литературе также называются *ограниченными вещными правами*.

Здесь следует отметить, что ограниченными вещными правами также следует признать:

- узуфрукт, т.е. ограниченное вещное право личного характера, в силу которого лицо владеет и пользуется вещью в соответствии с ее назначением. Однако гражданское законодательство России не знает понятия узуфрукта, и, соответственно, не содержит его определения. Между тем в ГК установлены отдельные права, близкие по своему содержанию к узуфрукту, например, права членов семьи собственника, права отказополучателя. Однако их содержание не раскрыто, а указанный вид вещного права в ГК не определен;

- право приобретения чужой недвижимой вещи. Здесь также следует согласиться с мнением ученых, выраженном в Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации о том, что «...в российском законодательстве ощущается отсутствие права приобретения чужой вещи как вещного права, которое может быть осуществлено и в тех случаях, когда вещь уже не находится у лица, по соглашению с которым соответствующее право было установлено»¹;

- право вещных выдач — право на получение из стоимости недвижимой вещи периодических платежей или иных имущественных предоставлений. При этом от обязательства право вещных выдач отличается тем, что оно создает обременение, лежащее на собственнике вещи, и следует за вещью. Мнение о необходимости его установления в Российской Федерации ученые обосновали в Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации.

Характеристика основных прав лиц, не являющихся собственниками. Право собственности хотя и не безгранично, но является наиболее широким по объему правомочий вещным

¹ URL: http://www.privlaw.ru/vs_info2.html; Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации (одобрена решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 07.10.2009) // Вестник ВАС РФ. 2009. № 11.

правом. В отличие от него ограниченное вещное право представляет собой *право на чужую вещь, уже присвоенную другим лицом — собственником*. Предоставляемые таким вещным правом возможности всегда ограничены по содержанию и поэтому являются гораздо более узкими, чем правомочия собственника. Наряду с общими свойствами всех вещных прав, важной юридической особенностью ограниченных вещных прав является их сохранение даже в случае смены собственника соответствующего имущества. Таким образом, эти права всегда следуют за вещью, а не за собственником. *Право следования является характерным признаком вещных прав*. Другое свойство ограниченных вещных прав состоит в их *производности, зависимости от права собственности как основного вещного права*. Характер и содержание ограниченных вещных прав определяются непосредственно законом, а не договором, и их возникновение нередко происходит помимо воли собственника.

Сервитут. Согласно норме ст. 274 ГК под сервитутом понимается право ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом, т.е. право собственника земельного участка или другой недвижимости требовать от собственника соседнего участка (либо иногда — также от собственника другого участка) предоставления ему права ограниченного пользования соседним участком. Сервитут может устанавливаться для обеспечения прохода и проезда через соседний участок, прокладки линий электропередачи, связи и трубопроводов, обеспечения водоснабжения и мелиорации и др. Сервитут устанавливается по соглашению между лицом, требующим установления сервитута, и собственником соседнего участка и подлежит регистрации в порядке, установленном для регистрации прав на недвижимое имущество (п. 3 ст. 274 ГК, ст. 27 Закона о регистрации прав). Различают следующие основные виды сервитута:

а) *частный сервитут* — устанавливается в соответствии с гражданским законодательством;

б) *публичный сервитут* — устанавливается законом или иным нормативным правовым актом, без изъятия земельных участков.

Право постоянного бессрочного пользования земельным участком. В соответствии с этим правом находящийся в государственной или муниципальной собственности земельный участок предоставляется государственному или муниципальному учреждению, казенному предприятию, органу государственной власти, органу местного самоуправления на основа-

нии решения государственного или муниципального органа, уполномоченного предоставлять земельные участки в такое пользование (п. 1 ст. 268 ГК). Следует иметь в виду, что в отличие от ранее действовавшего законодательства нынешнее закрепляет, что земельные участки в постоянное (бессрочное) пользование гражданам больше не предоставляются (п. 2 ст. 20 ЗК). Однако гражданам, обладающим земельными участками на праве постоянного (бессрочного) пользования, в силу ранее действовавшего законодательства, современными нормами предоставляется право приобрести их в собственность. Каждый гражданин имеет право однократно бесплатно приобрести в собственность находящийся в его постоянном (бессрочном) пользовании земельный участок, при этом взимание дополнительных денежных сумм помимо сборов, установленных федеральными законами, не допускается. Важные разъяснения по этим вопросам содержатся в постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 24.03.2005 № 11 «О некоторых вопросах, связанных с применением земельного законодательства». Наряду с правом владения, пользование земельным участком предполагает и право застройки, заключающееся в возможности возведения на соответствующем участке зданий, сооружений и других объектов недвижимости, становящихся собственностью застройщика (п. 2 ст. 269 ГК).

Право пожизненного наследуемого владения земельным участком. В соответствии с нормой ст. 266 ГК указанное право подразумевает не только право владения, пользования и наследования земельного участка, но и право застройки, которое заключается в возможности возведения на соответствующем участке зданий, сооружений и других объектов недвижимости, становящихся при этом собственностью застройщика. Это право, приобретенное гражданином до введения в действие ЗК, за ним сохраняется. Однако новый ЗК исключает эту категорию прав.

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления. Данные права возникают у предприятия или учреждения с момента фактической передачи собственником им своего имущества (п. 1 ст. 299 ГК). Главной особенностью этих прав следует считать то, что они являются производными, зависимыми от прав собственника и не могут существовать в отрыве от права собственности. Субъектами этих прав могут быть только юридические лица, существующие в определенных организационно-правовых формах. Объектами этих прав

выступают имущественные комплексы, закрепленные на балансе соответствующих юридических лиц.

Право хозяйственного ведения является более широким, нежели чем право оперативного управления. Оно представляет собой право государственного или муниципального унитарного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом публичного собственника в пределах, установленных законом или иными правовыми актами (ст. 294 ГК). Этот вид вещного права ограничен правами собственника имущества. Согласно норме ст. 295 ГК собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении, в соответствии с законом решает вопросы создания предприятия, определения предмета и целей его деятельности, его реорганизации и ликвидации, назначает руководителя предприятия, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества. Собственник вправе получать часть прибыли от использования имущества субъектом хозяйственного ведения. Предприятие не вправе продавать принадлежащее ему недвижимое имущество, сдавать его в аренду, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника.

Право оперативного управления по сравнению с правом хозяйственного ведения является еще более ограниченным правом. Им обладают учреждение и казенное предприятие, за которыми имущество закреплено на праве оперативного управления. Субъекты этого права согласно ст. 296 ГК вправе владеть и пользоваться закрепленным за ними имуществом только в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, назначением данного имущества и, если иное не установлено законом, распоряжаются этим имуществом с согласия его собственника. Казенное предприятие не вправе без согласия собственника распоряжаться не только недвижимым, но и движимым имуществом. Самостоятельно оно лишь реализует произведенную им продукцию (ст. 297 ГК). Распоряжение имуществом учреждения регламентируется ст. 298 ГК.

13.2. Понятие и содержание права собственности

В числе разных вещных прав *право собственности* является основополагающим (первоначальным) и абсолютным правом.

Все другие вещные права — производные от него и являются ограниченными вещными правами. Право собственности можно рассматривать как в объективном, так и в субъективном смысле. *В объективном смысле* оно представляет собой совокупность норм, закрепляющих принадлежность вещей (телесного имущества) определенным субъектам, устанавливающих права данных субъектов по владению, пользованию и распоряжению вещами и обеспечивающих осуществление и защиту этих прав. *В субъективном смысле* — это возможность определенного поведения, дозволенного законом управомоченному лицу. В этом смысле оно представляет вещное право, которое дает возможность только собственнику определять характер и направления использования принадлежащего ему имущества, осуществляя над ним полное господство и одновременно принимая на себя бремя и риск его содержания.

Содержание права собственности. Согласно норме п. 1 ст. 209 ГК содержание права собственности образуют три правомочия собственника, которые иногда именуются *триадой правомочий*. Это:

1) *владение*, т.е. основанная на законе возможность лица господствовать над вещью (держать, перемещать в пространстве, числить на своем балансе, разделять на части и т.д.);

2) *пользование*, т.е. возможность извлекать из вещи ее полезные свойства в процессе как личного потребления, так и предпринимательской деятельности;

3) *распоряжение*, т.е. возможность определения юридической судьбы вещи. Данное правомочие означает, что собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и не нарушающие права других лиц, в том числе он может продавать свое имущество, сдавать его в аренду, передавать в залог или в доверительное управление.

Важная особенность трех указанных правомочий собственника заключается в том, что они позволяют ему устранять, исключать всех других лиц от какого-либо воздействия на принадлежащее ему имущество, если на то нет его воли. Одновременно с этим собственник несет бремя содержания имущества и риск его случайной гибели или повреждения (ст. 210, 211 ГК).

Как и большинство вещных прав, право собственности *бессрочно*. Ограничения (пределы) осуществления права собственности могут быть предусмотрены законом или договором.

13.3. Приобретение (возникновение) и прекращение права собственности

Приобретение (возникновение) права собственности. В гражданско-правовой литературе можно встретить такие понятия, как «способ возникновения права собственности» и «основание возникновения права собственности». При этом не до конца определенным остается вопрос о соотношении между собой указанных понятий: являются ли они синонимами или, напротив, различны по своей правовой природе, в связи с чем в научной среде существует немало дискуссий. Наиболее интересной по этому поводу является позиция Л. В. Щенниковой, что термины «способ» и «основание» соотносятся друг с другом следующим образом: и способы, и основания с точки зрения гражданского права являются юридическими фактами, однако к способам относятся не все юридические факты, а лишь группа юридических действий, тогда как «основание» — это все юридические факты¹. В настоящем параграфе основания приобретения (возникновения) права собственности мы также будем именовать способами.

Основания приобретения права собственности регламентируются нормами ст. 218 ГК. При этом в доктрине гражданского права основания (способы) возникновения права собственности традиционно подразделяются на первоначальные и производные. Однако российский законодатель, не отвергая такую классификацию оснований возникновения прав собственности, разработанную еще римским правом, вместе с тем не принял этот классический принцип полностью. Так, на сегодняшний день с указанным делением оснований (способов) возникновения права собственности не связываются какие-либо строгие юридические последствия, как это было в римском праве. Таким образом, надо понимать, что деление оснований (способов) возникновения права собственности на первоначальные и производные в гражданском праве весьма условно и носит дискуссионный характер. Так, одни ученые полагают, что в качестве основного критерия классификации оснований (способов) возникновения права собственности на первоначальные и производные следует принять наличие воли предшествующего собственника. По их мнению, к первоначальным относятся такие основания (способы), при ко-

¹ См.: Щенникова Л. В. Идеи законодателя, заложенные в содержание ГК РФ и редакция статьи 216 // Государство и право. 2002. № 9. С. 31—34.

торых право собственности правомерно возникает у лица независимо от воли предшествующего собственника, а к производным — при которых таковая воля присутствует. Другие же ученые считают, что верным критерием служит наличие правопреемства. По их мнению, первоначальные основания (способы) возникновения права собственности предполагают отсутствие или неизвестность собственника приобретаемого имущества и, следовательно, отсутствие правопреемства; *производные* — что право собственности приобретается в порядке правопреемства, т.е. перехода права от одного лица к другому (чаще всего — по договору). Не погружаясь в существо указанной дискуссии, за основу классификации оснований (способов) возникновения права собственности на первоначальные и производные в настоящем параграфе нами взята вторая позиция.

1. *Первоначальными способами приобретения права собственности являются:*

1) *создание (изготовление) новой вещи лицом для себя с соблюдением закона и иных правовых актов.* Подобным образом приобретается право собственности лицами, производящими разнообразную промышленную, сельскохозяйственную и другую продукцию;

2) *переработка, сбор или добыча общедоступных для этих целей вещей.* При этом лицо, осуществившее сбор ягод, добычу (вылов) рыбы и других водных биологических ресурсов, сбор или добычу других общедоступных вещей и животных, становится их собственником. Однако подобное обращение в собственность указанных вещей должно основываться на законе, общем разрешении, данном собственником, или на местном обычае (ст. 221 ГК);

3) *самовольная постройка.* В силу ст. 222 ГК самовольно построенной считается недвижимость, созданная на земельном участке, не отведенном в установленном порядке, либо созданная без получения необходимых разрешений или с существенным нарушением градостроительных и строительных норм и правил. Обычно самовольная застройка не порождает у лица права собственности. Однако такое право может быть признано судом за лицом, в собственности, пожизненном наследуемом владении, постоянном (бессрочном) пользовании которого находится земельный участок, где осуществлена постройка (п. 3 ст. 222 ГК). В любом случае право собственности на недвижимость приобретается в момент ее государственной регистрации;

4) *приобретение права собственности на квартиру, дачу, гараж или иное помещение, предоставленное члену жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива после полного внесения своего паевого взноса членом соответствующего кооператива;*

5) *приобретение права собственности на плоды, продукцию и доходы, полученные лицом в результате использования имущества в соответствии со ст. 136 ГК, а также на новую движимую вещь, изготовленную лицом путем переработки не принадлежащих ему материалов (т.е. в рамках спецификации).* Право собственности на вещь в последнем случае приобретает собственник материалов либо переработчик, если стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов;

6) *приобретение права собственности на бесхозяйное имущество, т.е. на имущество, собственник которого неизвестен (находка — ст. 227—232 ГК), либо на имущество, от которого собственник отказался (брошенные вещи — ст. 226 ГК) или на которое он утратил право собственности по иным основаниям (клад — ст. 233 ГК, приобретательная давность — ст. 234 ГК).*

Находка. Нашедший потерянную вещь обязан немедленно уведомить об этом лицо, потерявшее ее, или собственника вещи и возвратить ему найденную вещь. Если вещь найдена в помещении или на транспорте, она подлежит сдаче лицу, представляющему владельца этого помещения или транспортного средства. В таком случае лицо, которому сдана находка, приобретает права и несет обязанности лица, нашедшего вещь. Если же лицо, имеющее право потребовать возврата найденной вещи, или место его пребывания неизвестны, нашедший вещь обязан заявить о находке в полицию или в орган местного самоуправления. Нашедший вещь вправе хранить ее у себя либо сдать на хранение в полицию, орган местного самоуправления или указанному ими лицу. В случае неустановления владельца вещи в шестимесячный срок нашедший вещь приобретает право собственности на нее. Если нашедший вещь откажется от приобретения найденной вещи в собственность, она поступает в муниципальную собственность.

При возврате вещи владельцу нашедший вещь вправе потребовать от него вознаграждение за находку в размере до 20% стоимости вещи, а также возмещение необходимых расходов, связанных с хранением или сдачей вещи, а также затрат на обнаружение ее владельца (ст. 229 ГК). Сходные правила по задержанию безнадзорного или пригультного скота и при-

обретение права собственности на него предусматриваются ст. 230—232 ГК.

В свою собственность могут обратить собственники, владельцы либо пользователи земельного участка или водоема брошенные на этих объектах или оставленные на них другими лицами с целью отказа от права собственности на них вещи, стоимость которых явно ниже суммы пятикратного минимального размера оплаты труда. При этом *брошенными вещами* могут признаваться, в частности, лом металлов, бракованная продукция и топляк от сплава древесины. Другие брошенные вещи поступают в собственность лица, завладевшего ими, после их судебного признания бесхозными по заявлению данного лица (ст. 226 ГК).

Клад. Право собственности на клад, т.е. зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право, обычно приобретают в равных долях лицо, которому принадлежит имущество, где клад был сокрыт (земельный участок, строение и т.п.), и лицо, обнаружившее клад, если соглашением между ними не установлено иное. Если в силу закона содержимое клада относится к культурным ценностям, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право, клад передается в государственную собственность, а указанные лица вместе получают вознаграждение в размере 50% стоимости клада, если соглашением между ними не установлено иное (п. 1 и 2 ст. 233 ГК).

Приобретательная давность — это новая для отечественного законодательства форма приобретения права собственности. Лицо (гражданин или юридическое лицо), не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение пятнадцати лет либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретает право собственности на это имущество. Если в силу приобретательной давности приобретается недвижимость или иное имущество, подлежащее государственной регистрации, то право собственности на него возникает у приобретателя с момента такой регистрации (п. 1 ст. 234 ГК).

2. *Основаниями производных способов приобретения права собственности являются:*

1) *договор или иная сделка об отчуждении вещи* (купля-продажа, мена, дарение). При этом в случае приобретения

имущества по договору важное практическое значение имеет *определение момента возникновения права собственности у приобретателя*, поскольку с этим связан переход на него риска случайной гибели или повреждения приобретаемого имущества. По общему правилу право собственности у приобретателя возникает с момента передачи вещи, а если отчуждение подлежит государственной регистрации, то с момента такой регистрации (п. 1 и абз. 1 п. 2 ст. 223 ГК). Недвижимое имущество признается принадлежащим добросовестному приобретателю (п. 1 ст. 302 ГК) на праве собственности с момента такой регистрации, за исключением предусмотренных ст. 302 ГК случаев, когда собственник вправе потребовать такое имущество от добросовестного приобретателя (абз. 2 п. 2 ст. 223 ГК);

2) *наследование*. Как известно установленные в законе основания перехода материальных благ от одного владельца другому складываются из двух юридических фактов: юридического факта смерти наследователя (объявления его в установленном порядке умершим); наличия правовых положений, определяющих дальнейшую судьбу наследственного имущества. Важно подчеркнуть, что непосредственно из закона ни наследования по завещанию, ни наследования по закону быть не может. Ведь не случайно речь идет не о наследовании из закона, а о наследовании по закону, т.е. в соответствии с ним. Разумеется, в соответствии с законом идет наследование и по завещанию. Различие между наследованием по завещанию и наследованием по закону состоит в том, что наследование по завещанию осуществляется в соответствии с волей завещателя, которая не должна противоречить закону, а наследование по закону, поскольку воля завещателя не выражена либо ей не придается юридического значения, — лишь в соответствии с самим законом. Таким образом, по общему правилу, наследование по закону имеет место тогда, когда оно не изменено завещанием;

3) *правопреемство при реорганизации юридического лица*. В случае реорганизации юридического лица право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит к юридическим лицам — правопреемникам реорганизованного юридического лица согласно передаточному акту или разделительному балансу. Однако при ликвидации юридического лица, означающей прекращение его деятельности, права и обязанности на принадлежащее ликвидируемому юридическому лицу имущество к правопреемникам не переходят.

Судьба имущества ликвидированного юридического лица зависит от того, как она определена в законодательстве и учредительных документах данного юридического лица, а также от оснований его ликвидации.

Перечисленные первоначальные и производные способы возникновения права собственности могут использоваться любыми субъектами гражданского права, поэтому в литературе они получили название *общих*, или *общегражданских*, способов приобретения права собственности. Однако есть и специальные способы возникновения права собственности, присущие, например, только государству (реквизиция, конфискация, национализация).

Прекращение права собственности. Чаще всего прекращение права собственности происходит *по воле собственника*, который передает это право другому лицу на основании различных договоров, административных актов и т.п., а также при отчуждении собственником своего имущества, отказе его от права собственности, гибели или уничтожении имущества и при утрате права собственности на имущество в иных случаях в силу закона. Однако существует и *принудительное изъятие имущества у собственника*. По общему правилу оно допускается лишь по основаниям, предусмотренным законом (ст. 235 ГК).

В числе оснований принудительного возмездного изъятия имущества у собственника закон выделяет следующие случаи:

1) отчуждение имущества, которое не может принадлежать данному лицу в силу запрета, имеющегося в законе (вещи, изъятые из оборота или ограниченные в обороте, например оружие, наркотики и т.п.) — ст. 238 ГК;

2) отчуждение недвижимости (зданий, строений и т.п.) в связи с изъятием участка, на котором она находится, — ст. 239 ГК. Например, земельный участок изымается у частного собственника в публично-правовых интересах (скажем, для прокладки магистрали, строительства каких-либо объектов и т.п.). При этом собственнику недвижимого имущества, расположенного на земельном участке, изымаемом у него для государственных или муниципальных нужд, предоставляются необходимые гарантии. Так, требование об изъятии не подлежит удовлетворению, если государственный орган или орган местного самоуправления не докажет, что использование изымаемого участка невозможно без прекращения права собственности на недвижимость, находящуюся на нем;

3) выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей — ст. 240 ГК;

4) выкуп домашних животных в случаях ненадлежащего обращения с ними — ст. 241 ГК;

5) *реквизицию* (ст. 242 ГК), т.е. изъятие у собственника имущества в общественных интересах при чрезвычайных обстоятельствах (стихийные бедствия, аварии, эпидемии и т.п.). Реквизиция допускается по решению государственных органов с выплатой собственнику стоимости имущества, поскольку целью реквизиции является не пресечение противоправного поведения собственника, а обеспечение безопасности граждан, спасение имущества или уничтожение зараженных животных;

6) выплату компенсации участнику долевой собственности взамен причитающейся ему части общего имущества при ее несоразмерности выделяемой доле;

7) приобретение права собственности на недвижимость по решению суда в случаях невозможности сноса здания или сооружения, находящихся на чужом земельном участке;

8) выкуп земельного участка для государственных или муниципальных нужд в соответствии с решением суда;

9) изъятие у собственника земельного участка, используемого им с грубым нарушением предписаний законодательства;

10) продажу с публичных торгов по решению суда бесхозяйственно содержимого жилого помещения;

11) изъятие из оборота и уничтожение без какой бы то ни было компенсации контрафактных материальных носителей;

12) изъятие из оборота и уничтожение за счет нарушителя оборудования, прочих устройств и материалов, главным образом используемых или предназначенных для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, если законом не предусмотрено их обращение в доход Российской Федерации;

13) *национализацию*, т.е. обращение в государственную собственность имущества, находящегося в частной собственности граждан и юридических лиц. Национализация возможна только с возмещением собственнику стоимости имущества и других убытков в соответствии с законодательством (п. 2 ст. 235, ст. 306 ГК).

К числу безвозмездных оснований принудительного изъятия имущества у собственника относятся:

1) обращение взыскания на имущество собственника по его долгам (ст. 24, 56, 126, 237 ГК). Подобное взыскание осуществляется на основании судебного решения в поряд-

ке, предусмотренном законодательством об исполнительном производстве. При этом законом установлена определенная очередность таких взысканий;

2) обращение по решению суда в доход Российской Федерации имущества, в отношении которого не представлены в соответствии с законодательством РФ о противодействии коррупции доказательства его приобретения на законные доходы;

3) обращение по решению суда в доход Российской Федерации денег, ценностей, иного имущества и доходов от них, в отношении которых в соответствии с законодательством РФ о противодействии терроризму лицом не представлены сведения, подтверждающие законность их приобретения;

4) конфискация, т.е. безвозмездное изъятие у собственника имущества по решению суда в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения (ст. 243 ГК; в то же время в соответствии с Федеральным законом от 08.12.2003 № 162-ФЗ конфискация имущества как вид наказания из УК исключена). Практически единственный случай применения конфискации за гражданское правонарушение предусмотрен в ст. 169 ГК, устанавливающей возможность безвозмездного изъятия имущества в доход государства в случае умышленного совершения сделки с целью, противной основам правопорядка и нравственности.

Глава 14. ОСНОВНЫЕ ФОРМЫ (ВИДЫ) СОБСТВЕННОСТИ

14.1. Частная собственность граждан и юридических лиц. Приватизация государственного и муниципального имущества

Согласно п. 1 ст. 212 ГК в Российской Федерации признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. По сравнению с тем, как это было ранее, когда государственная собственность имела огромный приоритет над остальными видами собственности, законодательство Российской Федерации не ставит ни одну из форм собственности в привилегированное положение. Учитывая, что на сегодняшний день все собственники имеют на свое имущество одни и те же правомочия (владение, пользование, распоряжение) и их права защищаются равным образом, цивилисты уделяют свое внимание не формам, а *субъектам права собственности*.

Субъектами права собственности являются граждане, юридические лица (кроме государственных и муниципальных унитарных предприятий и учреждений), Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования. Статус собственников различается кругом объектов и устанавливаемыми только законом особенностями приобретения и прекращения права собственности, а также порядка осуществления правомочий владения, пользования и распоряжения имуществом.

В частной собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, кроме тех его видов, которые по закону не могут принадлежать гражданам или юридическим лицам, в том числе имущество, ограниченное в обороте по ст. 129 ГК (например, национальные природные парки). Количество и стоимость имущества граждан и юридических лиц не ограничиваются. Ограничения могут быть

установлены только законом и лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (п. 2 ст. 1 ГК). Конституция провозгласила возможность иметь в частной собственности землю, а также другие природные ресурсы (ч. 2 ст. 9, ст. 36). Однако законодательство пока не предусматривает возможности иметь в частной собственности участки недр и лесов. В соответствии с гл. 17 ГК «Право собственности и другие вещные права на землю» объектом права собственности являются не все земли вообще, а *конкретный земельный участок*. Наряду с правом собственности на земельные участки, важными объектами права частной собственности на недвижимое имущество также являются *предприятия и жилые помещения*. На их приобретение (или строительство) ориентируют, в частности, нормы ЖК.

Под *жилым помещением* в ГК подразумеваются и квартира, и комната, и жилой дом, приспособленные для постоянного проживания, зарегистрированные в этом качестве в государственных органах, осуществляющих учет такого рода недвижимости, в том числе служебные и ведомственные, а также специализированные дома и служащие аналогичным целям помещения — общежития, гостиницы-приюты, дома маневренного фонда, специальные дома для одиноких престарелых граждан, дома-интернаты для инвалидов, ветеранов и др. Жилые помещения предназначены исключительно для проживания граждан, т.е. имеют строго целевое назначение. Граждане — наниматели жилых помещений в домах государственного и муниципального жилищного фонда имеют право на приватизацию занимаемых ими жилых помещений. Следует отметить, что более чем за 20 лет своего существования Закон РФ от 04.07.1991 № 1541-1 «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» претерпел существенные изменения: одни статьи были исключены, другие утратили силу, третьи — изменены, а некоторыми статьями Закон был дополнен. Окончательная правка, фактически приводящая с 1 марта 2015 г. к утрате Законом № 1541-1 силы, произведена Федеральным законом от 07.06.2013 № 108-ФЗ, который внес соответствующие изменения в Федеральный закон от 01.02.2010 № 4-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон “О введении в действие Жилищного кодекса Российской Федерации”». Стоит сказать, что срок отмены бесплатной приватизации переносился трижды: первоначально

Федеральным законом «О введении в действие Жилищного кодекса Российской Федерации» датой отмены статей Закона № 1541-1 было установлено 1 января 2007 г. Федеральный закон от 30.06.2006 № 93-ФЗ «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации по вопросу оформления в упрощенном порядке прав граждан на отдельные объекты недвижимого имущества» перенес эту дату на 1 марта 2010 г. Федеральным законом от 01.02.2010 № 4-ФЗ эта дата была отсрочена еще на три года — 1 марта 2013 г. Наконец, Федеральным законом от 07.06.2013 № 108-ФЗ она была продлена до 1 марта 2015 г. Иными словами, с 1 марта 2015 г. утрачивают силу законодательные нормы, устанавливающие особый порядок приватизации государственного и муниципального жилищного фонда, в том числе бесплатный характер такой приватизации.

Приватизация оформляется путем заключения с органами местного самоуправления договора о передаче жилого помещения в собственность граждан. Каждый гражданин может приватизировать жилое помещение в домах государственного или муниципального жилищного фонда только один раз. Законодательством предусмотрены ограничения в приватизации жилых помещений. Прежде всего это касается служебных и аварийных жилых помещений, а также общежитий.

Приватизация является важным основанием производного приобретения права собственности гражданами и юридическими лицами, с одной стороны, и служит предпосылкой прекращения на соответствующее имущество права государственной или муниципальной собственности — с другой. Согласно ст. 217 ГК государственное или муниципальное имущество может быть передано его собственником в собственность граждан и юридических лиц в соответствии с законодательством о приватизации, и в частности Федеральным законом от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (далее — Закон о приватизации). В соответствии с данным Законом под *приватизацией государственного и муниципального имущества* понимается возмездное отчуждение имущества, находящегося в собственности Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, в собственность физических и (или) юридических лиц. Приватизации не подлежит имущество, отнесенное федеральными законами к объектам гражданских прав, оборот которых не допускается (объектам, изъятым из оборота), а также имущество, которое в порядке, установлен-

ном федеральными законами, может находиться только в государственной или муниципальной собственности.

Возможность использования своего имущества в предпринимательской деятельности — одно из важнейших правомочий собственника. Так, индивидуальные предприниматели юридически не обособляют имущество, используемое ими для предпринимательской деятельности, от другого своего имущества. Именно поэтому все принадлежащее им имущество (за исключением перечисленного в законе) может являться объектом взыскания со стороны любых их кредиторов.

Из юридических лиц правом собственности на имущество обладают коммерческие и некоммерческие организации, кроме государственных и муниципальных предприятий, а также учреждений. В собственности юридических лиц, в частности, может находиться имущество, переданное ему учредителями в качестве вкладов (взносов) участников (членов), а также произведенное и приобретенное юридическим лицом по иным основаниям в процессе его деятельности (п. 3, 4 ст. 213 ГК). Юридические лица являются едиными и единственными собственниками своего имущества. Количество и стоимость имущества, находящегося в собственности юридических лиц, не ограничиваются, за исключением случаев, когда такие ограничения установлены законом (п. 2 ст. 213 ГК). Все имущество юридического лица в стоимостной оценке отражается на его бухгалтерском балансе.

Общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды являются собственниками приобретенного ими имущества и могут использовать его лишь для достижения целей, предусмотренных их учредительными документами. Учредители (участники, члены) этих организаций утрачивают право на имущество, переданное ими в собственность соответствующей организации. В случае ликвидации такой организации ее имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, используется в целях, указанных в ее учредительных документах.

Порядок формирования и режим отдельных видов имущества, принадлежащего на праве собственности конкретным юридическим лицам, устанавливается, помимо п. 3 и 4 ст. 213 ГК, другими статьями ГК о различных коммерческих и некоммерческих организациях. Например, в силу п. 1 ст. 66 ГК имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное или приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности,

принадлежит ему на праве собственности. Нормы о праве собственности на имущество отдельных организационно-правовых форм юридических лиц содержат ГК (ст. 90, 99, 109, 116 и др.), законы об акционерных обществах, о производственных кооперативах, о некоммерческих организациях, об обществах с ограниченной ответственностью, о свободе совести, об общественных объединениях и др.

Следует иметь в виду, что *прекращению права собственности граждан и юридических лиц присущи некоторые особенности*. Так, например, имущество граждан и юридических лиц может быть обращено в государственную собственность в порядке национализации на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков (п. 2 ст. 235 ГК). При этом споры о возмещении убытков разрешаются судом (ст. 306 ГК).

14.2. Право публичной собственности

В отечественном законодательстве, наряду с юридическими лицами и гражданами, государство — *публично-правовое образование* — традиционно считается особым, самостоятельным субъектом права. *Важными особенностями правового положения субъектов публичной собственности являются:* а) наличие у них особых властных полномочий (функций), позволяющих им принимать нормативные акты, которые регламентируют порядок осуществления принадлежащего им права собственности; б) осуществление этого права в публичных (общественных) интересах.

Право государственной собственности прежде всего характеризуется спецификой ее субъектов, в роли которых выступают:

1) Российская Федерация (в отношении имущества, составляющего федеральную собственность);

2) субъекты РФ — республики, края, области и т.д. (в отношении имущества, составляющего их собственность), но не их органы власти и управления (п. 3 ст. 214 ГК). Последние выступают в имущественном обороте от имени соответствующего государственного образования и в соответствии со своей компетенцией осуществляют те или иные правомочия публичного собственника (ст. 125 ГК).

Муниципальная собственность в соответствии со ст. 130 Конституции не является разновидностью государственной собственности. Это самостоятельная форма (вид) собственности. Вместе с тем, в силу ее публичного характера струк-

тура этой собственности во многом схожа с государственной. Субъектами права муниципальной собственности являются городские и сельские поселения и другие муниципальные образования в целом (п. 1 ст. 215 ГК).

Помимо разделения публичной собственности на государственную и муниципальную, имеет значение разграничение объектов публичной собственности между ее субъектами. В Российской Федерации оно осуществляется на основе постановления Верховного Совета РФ от 27.12.1991 № 3020-1 «О разграничении государственной собственности в Российской Федерации на федеральную собственность, государственную собственность республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность». В силу данного нормативного правового акта объектами исключительно федеральной собственности являются, в частности, ресурсы континентального шельфа, имущество Вооруженных Сил, объекты оборонного производства, предприятия важнейших отраслей народного хозяйства. При этом многие объекты федеральной собственности могут передаваться в собственность субъектов РФ (предприятия атомного и энергетического машиностроения, предприятия автомобильного транспорта и т.п.). *В государственной собственности* находятся земля и другие природные ресурсы, не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц или муниципальных образований. Круг объектов государственной собственности не ограничен, в него входят даже вещи, изъятые из оборота или ограниченные в обороте (п. 2 ст. 129 ГК). Однако следует иметь в виду, что это не в коей мере не относится к муниципальной собственности, субъекты которой могут быть собственниками ограниченного в обороте имущества лишь по специальному указанию закона и не могут стать собственниками вещей, изъятых из оборота. В этом проявляется одно из главных различий правового режима двух видов публичной собственности. *К муниципальной собственности* принадлежат преимущественно объекты, расположенные на территории соответствующего городского или сельского поселения и обслуживающие его нужды (муниципальный жилищный фонд, объекты местной инженерной инфраструктуры, торговли и т.п.).

От имени Российской Федерации, ее субъектов и муниципальных образований права собственников осуществляют соответствующие органы государственной власти и органы

местного самоуправления в рамках их компетенции, а также лица, указанные в ст. 125 ГК. Например, в соответствии с Положением о Федеральном агентстве по управлению государственным имуществом, утвержденным постановлением Правительства РФ от 05.06.2008 № 432, Росимущество, в частности, осуществляет полномочия собственника в отношении федерального имущества, необходимого для обеспечения исполнения функций федеральных органов государственной власти в установленной сфере деятельности, а также полномочия собственника в отношении имущества федеральных государственных унитарных предприятий, федеральных государственных учреждений, акций (долей) акционерных (хозяйственных) обществ и иного имущества, в том числе составляющего государственную казну Российской Федерации, а также полномочия собственника по передаче федерального имущества юридическим и физическим лицам, приватизации (отчуждению) федерального имущества.

По сравнению с частной собственностью основания приобретения и прекращения права публичной собственности весьма специфичны. Так, например, процессы приватизации и национализации имущества для субъектов частной и публичной собственности играют диаметрально противоположную роль. Для публичных субъектов приватизация является одним из оснований прекращения права государственной или муниципальной собственности, а национализация — одним из оснований ее возникновения.

В соответствии с Законом о приватизации могут быть приватизированы: а) предприятия и другие имущественные комплексы; б) здания, сооружения, нежилые помещения, не завершенные строительством объекты; в) земельные участки; г) жилые помещения; д) акции открытых акционерных обществ. При этом переход государственного или муниципального имущества от одного государственного (муниципального) предприятия к другому приватизацией не является.

Специфическими для приобретения права публичной собственности являются такие формы, как конфискация имущества у частных лиц по суду, передача публичным субъектам бесхозных вещей и другие формы обращения имущества в публичную собственность. Некоторые из видов данного имущества передаются федеральным органам исполнительной власти, в частности Минфину России. Речь идет, к примеру, о драгоценных металлах и драгоценных камнях, именуемых «ценностями».

14.3. Право общей собственности

Понятие и признаки права общей собственности. В зависимости от количества субъектов, которым определенное имущество принадлежит на праве собственности, выделяют два вида собственности: *односубъектную* — право собственности на имущество принадлежит какому-то одному лицу, будь то гражданин, юридическое лицо, государство или муниципальное образование; *многосубъектную* (общую) — имущество находится в собственности двух или более лиц (сособственников), которые сообща осуществляют правомочия собственника. *Отличительными признаками права общей собственности являются:* 1) общее имущество; 2) множественность субъектов права собственности на это имущество.

Отношения общей собственности могут возникать между любыми субъектами права собственности (физическими и юридическими лицами, государственными и муниципальными образованиями), причем в любых сочетаниях. Не возникает общей собственности на имущество, если оно состоит из нескольких составных частей, каждая из которых имеет своего собственника.

Основные виды права общей собственности. Различают общую долевую и общую совместную собственность. При этом общая собственность с участием граждан может быть как долевой, так и совместной, а с участием государственных и муниципальных образований — только долевой.

Долевая собственность — это нахождение имущества в общей собственности с определением долей. При этом доли участников считаются равными, если не могут быть определены на основании закона и не установлены соглашением между участниками. Долевая собственность может возникать по закону, договору, в порядке наследования и в силу приобретательной давности. Например, согласно п. 1 ст. 290 ГК собственникам квартир в многоквартирном доме на праве общей долевой собственности принадлежат несущие конструкции дома, механическое, электрическое и санитарно-техническое оборудование за пределами или внутри квартиры, обслуживающее более одной квартиры.

Участники долевой собственности распоряжаются ею по общему соглашению. Каждый участник вправе распорядиться своей долей (продать, подарить, завещать, отдать в залог). При продаже доли постороннему лицу остальные собственники, письменно извещенные о продаже, имеют преимуще-

ственное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях (это право не применяется при продаже доли с публичных торгов). В случае нарушения данного права любой участник долевой собственности вправе в течение трех месяцев потребовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя. Участник общей долевой собственности вправе выделить в натуре свою долю или получить компенсацию за нее по соглашению с другими собственниками или по суду.

Закон определяет судьбу улучшений общего имущества, произведенных одним из собственников. Если эти улучшения отделимы без существенного ущерба для общей собственности, то на них не распространяются правила об общей собственности: они являются собственностью того, кто их произвел. Неотделимые улучшения дают право участнику требовать соответствующего увеличения своей доли в общей собственности (п. 3 ст. 245 ГК).

Совместная собственность (без определения долей). Доля участника совместной собственности в общем имуществе заранее не определена. Она устанавливается при разделе между участниками совместной собственности, а также при выделе доли одного из них. Различают следующие основные виды совместной собственности:

- ***общая собственность супругов*** (ст. 256 ГК). Это имущество, нажитое супругами во время брака. Общим имуществом супруги владеют, пользуются и распоряжаются по обоюдному согласию. Сделка одного из супругов по распоряжению их общим имуществом презюмируется сделанной с согласия другого супруга;

- ***собственность крестьянского (фермерского) хозяйства*** (ст. 257 ГК). В такой собственности находятся предоставленный в собственность этому хозяйству или приобретенный земельный участок, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйственная и иная техника и оборудование, транспортные средства, инвентарь и другое имущество, приобретенное для хозяйства на общие средства его членов.

Раздел совместной собственности (и супружеской, и фермерской) происходит после предварительного определения доли каждого собственника. Иначе говоря, *разделу совместной собственности предшествует ее перевод в долевую*. Реальный выдел доли в натуре зависит от делимости объекта совместной собственности. С согласия собственника остальными собственниками ему может быть выплачена компенсация

вместо выдела его доли в натуре. При выходе из крестьянско-го (фермерского) хозяйства одного из его членов земельный участок и средства производства, принадлежащие хозяйству, разделу не подлежат. Выходящий из хозяйства имеет право на получение соразмерной денежной компенсации.

Глава 15. ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ИНЫХ ВЕЩНЫХ ПРАВ

15.1. Понятие и система гражданско-правовых способов защиты права собственности и иных вещных прав

Гражданское право предусматривает определенные *формы охраны экономических отношений собственности*. Так, одни гражданские нормы охраняют эти отношения путем их признания, другие — обеспечивают необходимые условия для реализации вещных прав, третьи — устанавливают неблагоприятные последствия для нарушителей вещных прав, т.е. непосредственно защищают их от противоправных посягательств.

Следует иметь в виду, что *охрана прав и защита прав* — понятия разные. *Гражданско-правовая охрана права собственности и иных вещных прав* — понятие широкое. Она осуществляется с помощью всей совокупности гражданско-правовых норм, обеспечивающих беспрепятственное развитие рассматриваемых отношений. В частности, гражданско-правовые нормы, направленные на защиту отношений собственности, устанавливают принадлежность материальных благ субъектам гражданских правоотношений и определяют степень их имущественного обособления; обеспечивают собственникам условия для реализации их прав в определенных пределах; устанавливают неблагоприятные последствия для лиц, нарушающих права собственников. *Гражданско-правовая защита права собственности и иных вещных прав* — понятие узкое, применяемое только к случаям их нарушения. Она представляет собой совокупность гражданско-правовых способов (мер), которые применяются к нарушителям отношений, оформляемых с помощью вещных прав. При этом защита права собственности и других вещных прав осуществляется одними и теми же правовыми способами. В ст. 45 Конституции говорится, что каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом. Одна-

ко главными способами защиты являются те из них, которые предусматривает судебная защита, предоставляемая субъекту гражданских правоотношений в результате обращения в суд с иском о защите нарушенного или оспариваемого права собственности.

Способы защиты права собственности и иных вещных прав.

В зависимости от характера посягательства на права собственника и содержания предоставляемой защиты можно выделить обязательственно-правовые, вещно-правовые и иные способы защиты.

Обязательно-правовые способы защиты права собственности основаны на охране имущественных интересов сторон в гражданской сделке, а также лиц, которые понесли ущерб в результате внедоговорного причинения вреда их имуществу. Требование о защите этих интересов непосредственно из права собственности не вытекает. Предъявляемые собственником иски к правонарушителю, с которым он связан обязательственными правоотношениями (договорными и внедоговорными), направлены как на устранение препятствий в осуществлении права собственности, так и на возмещение вреда либо убытков. При этом защита имущественных интересов сторон в обязательственных правоотношениях не носит абсолютный характер. Ее объем определяется судом посредством оценки степени нарушения права собственности в результате взаимоотношений сторон, основанных на договоре или внедоговорном обязательстве.

Вещно-правовые способы защиты права собственности носят абсолютный характер, направлены на устранение препятствий к осуществлению права собственности. При этом они ориентированы на защиту непосредственно права собственности и не связаны с какими-либо обязательствами между собственником и нарушителем.

К *иным гражданско-правовым способам защиты права собственности* относятся способы, предоставляемые по искам о признании права собственности, а также по искам к органам государственной власти и управления.

15.2. Вещно-правовые способы защиты права собственности и иных вещных прав

Вещно-правовые способы защиты имущественных интересов управомоченных лиц имеют своим объектом только *индивидуально-определенные вещи*, но не иное имущество. Они

не могут быть предъявлены при отсутствии индивидуально-определенной вещи как предмета спора (например, в случае ее уничтожения).

Вещно-правовая защита осуществляется с помощью *абсолютных исков*, известных еще римскому праву, т.е. исков, предъявляемых к любым нарушившим вещное право третьим лицам. Существуют два классических вещно-правовых иска, предназначенных для защиты права собственности и иных вещных прав:

- *виндикационный иск, виндикация* (от лат. *actio rei vindicatio* — «объявляю о применении силы»). Он означает истребование имущества из чужого незаконного владения, т.е. иск невладеющего собственника к владеющему несовладельцу. Предметом виндикации может быть индивидуально определенное имущество;

- *негаторный иск* (от лат. *actio negatoria* — «отрицающий иск»). Он состоит в праве собственника потребовать от другого лица устранения всяких нарушений его права, хотя бы они и не были соединены с лишением владения.

Виндикация. Самым распространенным способом защиты вещных прав является виндикационный иск. Он применяется в случае выбытия (утраты) вещи из фактического владения собственника и заключается, как было сказано ранее, в принудительном истребовании собственником своего имущества из чужого незаконного владения. При этом субъектом права на виндикацию является собственник (или иной титульный (законный) владелец), который должен доказать свое право на истребуемое имущество, т.е. его юридический титул. Субъектом обязанности (ответчиком по иску) является незаконный владелец, фактически обладающий вещью на момент предъявления требования. Объектом виндикации во всех случаях является индивидуально-определенная вещь, сохранившаяся в натуре, так как речь идет о возврате конкретной вещи, а не о замене ее другой вещью такого же рода и качества.

Гражданское законодательство различает два вида незаконного владения чужой вещью, порождающих различные правовые последствия:

- 1) *добросовестное владение*, когда фактический владелец вещи (добросовестный приобретатель) не знает и не должен знать о незаконности своего владения. Согласно п. 3 ст. 302 ГК у такого владельца невозможно истребовать деньги или предъявительские ценные бумаги. Однако имущество у добросовестного приобретателя можно истребовать:

а) в случае если такое имущество было им получено безвозмездно (дарение, наследование и т.п.) от лица, которое не имело права его отчуждать (п. 2 ст. 302 ГК). При этом такое изъятие не несет имущественных убытков добросовестному приобретателю, но способствует восстановлению нарушенного права собственности;

б) в случае возмездного приобретения имущества добросовестным приобретателем у лица, которое не имело права его отчуждать, если собственник имущества или лицо, которому имущество было передано во владение, утерьял его, либо имущество было похищено или выбыло из владения последних иным путем помимо их воли (п. 1 ст. 302 ГК);

2) *недобросовестное владение*, когда фактический владделец знает либо по обстоятельствам дела должен знать об отсутствии у него прав на имущество. При этом имущество у недобросовестного приобретателя может быть истребовано собственником во всех случаях без каких-либо ограничений.

При истребовании собственником имущества из чужого незаконного владения зачастую возникает вопрос о судьбе доходов от использования этого имущества и о возмещении затрат на его содержание, ремонт или улучшение, произведенных фактическим владельцем. В соответствии со ст. 303 ГК собственник вправе потребовать от недобросовестного владельца возврата не только конкретного имущества, но и всех доходов, которые этот владделец извлек или должен был извлечь из имущества, за все время своего владения им. На добросовестного владельца такая обязанность ложится лишь за время, когда он узнал или должен был узнать о незаконности своего владения. При этом как добросовестный, так и недобросовестный владделец вправе потребовать от собственника возмещения необходимых затрат на поддержание имущества за то время, с которого собственнику причитаются доходы от имущества (ст. 303 ГК).

В судебной практике имели место многочисленные случаи изъятия по суду жилых помещений у их добросовестных приобретателей путем признания соответствующих сделок купли-продажи недействительными с последствиями по п. 1 и 2 ст. 167 ГК. В связи с жалобами ряда граждан Конституционный Суд РФ своим постановлением принял решение признать не противоречащими Конституции содержащиеся в п. 1 и 2 ст. 167 ГК общие положения о последствиях недействительности сделки в части, касающейся обязанности каждой из сторон возвратить другой все полученное по сделке, пос-

колько данные положения по их конституционно-правовому смыслу в нормативном единстве со ст. 302 ГК не могут распространяться на добросовестного приобретателя, если это непосредственно не оговорено законом¹. В настоящее время по закону недвижимое имущество признается принадлежащим добросовестному приобретателю (п. 1 ст. 302 ГК) на праве собственности с момента регистрации данного права, за исключением предусмотренных ст. 302 ГК случаев, когда собственник вправе истребовать такое имущество от добросовестного приобретателя (п. 2 ст. 223 ГК).

В соответствии со ст. 31.1 Закона о регистрации прав собственник жилого помещения, который не вправе его истребовать от добросовестного приобретателя, а также добросовестный приобретатель, от которого было истребовано жилое помещение, имеет право на разовую компенсацию за счет федеральной казны. Компенсация выплачивается в случае, если по не зависящим от указанных лиц причинам в соответствии с вступившим в законную силу решением суда о возмещении им вреда, причиненного в результате утраты жилого помещения, взыскание по исполнительному документу не произошло в течение одного года со дня начала исполнения срока для предъявления этого документа к исполнению. Размер компенсации исчисляется из суммы, составляющей реальный ущерб, но не может превышать 1 млн руб. Указанные правила применяются лишь в случае, если государственная регистрация права собственности добросовестного приобретателя на жилое помещение была произведена после 1 января 2005 г. Порядок выплаты Российской Федерацией компенсации устанавливается Правительством РФ.

Негаторный иск. Как было сказано выше, это требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, которые не связаны с лишением собственника владения его имуществом (ст. 304 ГК). Субъектом негаторного иска является собственник или иной титульный владелец, сохраняющий вещь в своем владении, но испытывающий препятствия в ее использовании. Субъектом обязанности (ответчиком по иску) считается нарушитель прав собственника,

¹ См.: Постановление Конституционного Суда РФ от 21.04.2003 № 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. Склиановой, Р. М. Склиановой и В. М. Ширяева» // Вестник Конституционного Суда РФ. 2003. № 3.

действующий незаконно. Объект требований по негаторному иску составляет устранение длящегося правонарушения (противоправного состояния), сохраняющегося к моменту предъявления иска. Поэтому к подобного рода искам не применяется срок исковой давности — требование можно предъявить в любой момент, пока сохраняется правонарушение.

Владельческая защита. Права на защиту с помощью виндикационного и негаторного исков принадлежат также иным титульным владельцам: арендаторам, хранителям, субъектам права пожизненного наследуемого владения, хозяйственно-го ведения и других ограниченных вещных прав (ст. 305 ГК). Таким образом, субъекты ограниченных вещных прав, а также иные титульные владельцы имущества получают такую же (абсолютную, вещно-правовую) защиту своих прав, как и собственники. При этом титульные (законные) владельцы, владеющие чужим имуществом в силу закона или договора, могут защищать свое право владения имуществом даже против его собственника. Вещно-правовая защита титульных владельцев, в том числе субъектов обязательственных, а не только вещных прав на чужое имущество, составляет понятие *владельческой защиты*, которая в известных случаях охраняет и добросовестное незаконное владение (ст. 302 ГК). Фактическое добросовестное владение может стать основанием для приобретения права собственности по давности владения чужим (бесхозяйным) имуществом, включая недвижимость (п. 1 ст. 234, п. 3 ст. 225 ГК).

Целью владельческой защиты является защита права владения как абсолютного по своей юридической природе правомочия. При этом даже касаясь прав владения, приобретенных по договору, она все равно является институтом вещного, а не обязательственного права, а составляющие ее иски относятся к числу вещно-правовых.

15.3. Иные гражданско-правовые способы защиты права собственности и иных вещных прав

Как было сказано ранее, к иным гражданско-правовым способам защиты права собственности прежде всего относятся способы, предоставляемые по искам о признании права собственности, а также по искам к органам государственной власти и управления. *Иски о признании права собственности* представляют собой требование о подтверждении в судебном порядке права собственности или иного вещного пра-

ва, на имущество, составляющее предмет спора. Такие иски направлены на устранение препятствий к осуществлению собственником (или титульным владельцем) своего права и исключение притязаний на принадлежащее собственнику имущество посредством подтверждения в судебном порядке факта принадлежности ему спорного имущества на праве собственности или ином ограниченном праве. Например, признание факта принадлежности имущества лицу, фактически вступившему в наследование.

Иски к органам государственной власти и управления. Важным способом защиты права собственности и иных вещных прав являются *иски к публичной власти о защите интересов субъектов вещных прав* (частных лиц). Гражданское законодательство допускает требование о полном возмещении убытков, причиненных частным лицам в результате незаконных действий (или бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или их должностных лиц, в том числе путем издания как нормативного, так и ненормативного акта, не соответствующего закону или иному правовому акту (ст. 16 ГК). А если такие действия или акты нарушают вещные права, данный общий способ защиты гражданских прав можно рассматривать и как способ защиты права собственности или ограниченных вещных прав.

В практике судов, значительную долю исков на действия публичной власти, нарушающих вещные права частных лиц составляют *иски и жалобы на действия должностных лиц*. Как правило, такие иски предъявляются к налоговым, таможенным органам в случаях необоснованного обращения взыскания на имущество соответствующих лиц. Также в судебной практике преобладают требования собственников и иных титульных владельцев о *признании недействительным нормативного акта государственного или муниципального органа, не соответствующего закону или иным правовым актам* (ст. 13 ГК) и нарушающего вещное право или незаконно ограничивающего возможности его осуществления, например иски к комитетам по управлению имуществом о признании недействительными их актов об изъятии отдельных объектов недвижимости, находящихся у предприятий на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. При этом вместе с требованием признать недействительным акт, нарушающий право собственности, лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение

убытков в меньшем размере (п. 1 ст. 15 ГК). Так, убытки, причиненные гражданину или юридическому лицу в результате издания акта государственного органа или органа местного самоуправления, не соответствующего закону или иному правовому акту, подлежат возмещению Российской Федерацией или муниципальным образованием (ст. 16 ГК) в полном объеме, включая прямые расходы, реальный ущерб и упущенную выгоду (п. 2 ст. 15 ГК).

Очень близки к группе исков о признании недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления, нарушающего право собственности, *иски о признании неправомерным прекращения права собственности*. Такие иски основываются на установлении недействительности индивидуального (ненормативного) акта, нарушающего право собственности. Вместе с исками о признании недействительными актов (как нормативных, так и не являющихся таковыми, т.е. ненормативных), нарушающих право собственности и иные вещные права, могут заявляться *иски о возмещении ущерба, причиненного изъятием имущества у собственника*. Однако следует иметь в виду, что такие иски могут быть поданы и самостоятельно. Наряду с указанными к числу исков по защите вещных прав частных лиц от неправомерных действий публичной власти относятся *иски об освобождении имущества от ареста (об исключении имущества из описи)*. Особенность этих исков, заключается прежде всего в том, что кроме требования подтвердить в суде право собственности на вещь (иное вещное право), составляющую предмет спора, такой иск содержит требование исключить спорную вещь из описи, так как иногда ошибочно в опись включается имущество, принадлежащее другим лицам, находящимся, например, с лицом, имущество, которого описывается, в договорных отношениях, в результате чего имущество может находиться в пользовании последнего. Субъектами права на предъявление иска об освобождении имущества от ареста являются собственник, имущество которого ошибочно включено в опись, а также иные лица, имущественные права которых были нарушены. Субъектом же обязанности (ответчиком по иску) чаще всего является не одно лицо, а два и более лиц. Например, если имущество описано в связи с его предполагаемой конфискацией, ответчиками по иску являются осужденный (подследственный) и соответствующий государственный орган, в пользу которого изымается имущество.

Глава 16. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ, ИХ ИСПОЛНЕНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ

16.1. Понятие, стороны, основания возникновения и виды обязательств. Перемена лиц в обязательстве

Понятие обязательственного права. Обязательство — одна из основных разновидностей гражданских правоотношений. Под *обязательством* понимается гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Обязательственные правоотношения регулируются одним из самых крупных суперинститутов гражданского права — *обязательственным правом*. Данный суперинститут, *фактически образующий особенную часть гражданского права*, в свою очередь, имеет свои собственные общую и особенную части. Общая часть обязательственного права представлена разд. III ГК, имеющим одноименное название (ст. 307—453), особенная часть — разд. IV «Отдельные виды обязательств» (ст. 454—1109). Нормы о некоторых видах договорных и иных обязательств содержатся также в части третьей ГК, посвященной наследственному и международному частному праву, а также в части четвертой ГК, регулирующей обязательства в сфере интеллектуальной деятельности. *Общая часть обязательственного права* определяет понятие, основания возникновения и виды обязательств, его стороны, исполнение и обеспечение исполнения обязательств, ответственность за их нарушение и основания их прекращения. Важным субинститутом общей части обязательственного права являются общие положения о договоре, его понятии, условиях, видах, заключении, изменении и расторжении. *Особенную часть обязательственного права* составляют нормы, регулирующие

отдельные виды обязательств, а также обеспечивающие возмещение имущественного и морального вреда, причиненного гражданам и организациям, за счет его причинителя (гл. 59 ГК), и нормы, обязывающие лиц, которые без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрели (сберегли) имущество за счет других лиц, возвратить это имущество последним (гл. 60 ГК).

Обязательственные правоотношения необходимо отличать от других видов гражданско-правовых отношений. Так, например, в отличие от вещного права, обязательственное право, регламентирует динамику имущественных отношений. В противовес абсолютным вещным правоотношениям обязательственные правоотношения являются относительными, в них изначально известен не только управомоченный субъект (кредитор), но и субъект обязаный (должник). Таким образом, от других гражданских правоотношений обязательство отличается следующими основными признаками:

- 1) *относительным* (а не абсолютным) *характером*;
- 2) *основаниями возникновения* (договор, причинение вреда, неосновательное обогащение);
- 3) *характером сторон*, каковыми в обязательстве выступают *кредитор* (сторона, управомоченная требовать совершения (или воздержания от совершения) определенного действия) и *должник* (сторона, обязанная совершить или воздержаться от совершения определенного действия);
- 4) *объектом*, которым служит действие обязанного лица;
- 5) *содержанием*, выражающимся в единстве обязанности и правомочия, т.е. включающим права и обязанности его участников (первые из них выступают в виде требования, а вторые — в виде долга);
- 6) *имущественным характером санкций*, выступающих, как правило, в форме неустойки (штрафа) пени и возмещения убытков, а также денежной компенсации морального вреда.

Основаниями возникновения обязательств являются определенные юридические факты. В соответствии со ст. 8 и 307 ГК такими фактами являются: сделки; административные акты; причинение вреда; неосновательное обогащение одного лица (приобретателя) за счет другого лица (потерпевшего); публичный конкурс; иные действия граждан и юридических лиц; события.

Виды обязательственных правоотношений. По характеру правомочий и обязанностей сторон, составляющих содержание обязательства, а также иных специфических особенностей обязательственных правоотношений последние делятся на виды.

1. *В зависимости от оснований возникновения обязательств различают:*

- *договорные обязательства* — возникают из договоров, т.е. по соглашению сторон. Эта группа обязательств самая многочисленная. В нее входят обязательства по передаче имущества в собственность (гл. 30—33 ГК) или в пользование (гл. 34—36 ГК); по производству работ (гл. 37, 38 ГК); перевозкам (гл. 40—41 ГК); обязательства, связанные с расчетами и кредитованием (гл. 42—46); обязательства по оказанию услуг (гл. 39, 47, 49—53 ГК); страхованию (гл. 48 ГК); осуществлению совместной деятельности (гл. 55 ГК); использованию результатов интеллектуальной деятельности, а также комплекса исключительных прав (эти правоотношения регулируются частью четвертой ГК);

- *обязательства из односторонних действий* — это такие обязательства, как публичное обещание награды, публичный конкурс (гл. 56, 57 ГК);

- *внедоговорные обязательства* — возникают в результате причинения вреда гражданину либо имуществу любого субъекта гражданского права, а также в результате неосновательного обогащения (гл. 59, 60 ГК).

2. *По субъектному составу обязательства делятся:*

- *на односторонние (простые)* — в них одной стороне обязательства принадлежит только право (права), а другой — только обязанность (обязанности), например договор займа (ст. 807 ГК);

- *взаимные (сложные)* — в них у каждой из сторон имеются как права, так и обязанности в отношении друг друга, например договор купли-продажи.

3. *По объекту (действию обязанного лица) различают:*

- *обязательства, в которых должники выполняют точно определенные действия*, т.е. кредитор вправе требовать от должника совершения строго определенного действия (или нескольких действий);

- *альтернативные обязательства* — из множества определенных кредитором действий должник по своему выбору может совершить любое из них в счет погашения обязательства.

4. *По другим критериям обязательства подразделяются:*

- *на возмездные и безвозмездные* (дарение, ссуда);
- *главные (основные) и дополнительные (акцессорные)*;
- *долевые, солидарные, субсидиарные*;
- *регрессные*;
- *денежные*.

Характеристика долевых, солидарных, субсидиарных и денежных обязательств дается в самом ГК, поскольку они имеют важное практическое значение. Долевые и солидарные обязательства обычно имеют место при множественности лиц в обязательствах. Если в обязательстве участвуют несколько кредиторов или несколько должников, то по общему правилу каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другим (ст. 321 ГК). Солидарные обязательства могут быть связаны как с солидарной обязанностью нескольких должников, так и с солидарными требованиями нескольких кредиторов. При солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения обязательства как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как в части долга, так и полностью (п. 1 ст. 323 ГК). Солидарными являются, к примеру, обязательства участников полного товарищества; лиц, совместно причинивших вред; поручителя и должника; юридических лиц, созданных в процессе реорганизации юридического лица, если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица. При солидарности требования любой из солидарных кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме. До предъявления требования одним из солидарных кредиторов должник вправе исполнять обязательство любому из них по своему усмотрению (п. 1 ст. 326 ГК). По общему правилу солидарными являются как обязанности нескольких должников, так и требования нескольких кредиторов по обязательству, связанному с предпринимательской деятельностью (п. 2 ст. 322) ГК.

Смысл *субсидиарных обязательств* (в том числе в форме субсидиарной ответственности) выражен в п. 1 ст. 399 ГК, согласно которому до предъявления требований к лицу, несущему ответственность дополнительно к ответственности другого лица, являющегося основным должником, кредитор обязан предъявить требование к основному должнику.

Регрессное обязательство — это обязательство, в силу которого кредитор вправе требовать от должника передачи денежной суммы (или иного имущества), уплаченной (переданного) кредитором третьему лицу за (или по вине) должника.

Денежные обязательства могут быть оформлены как самостоятельный вид (например, в договоре займа или кредитном договоре) и как платежная часть других возмездных обязательств (купли-продажи, аренды, перевозки, коммерческой

концессии и т.п.). Денежные обязательства должны быть выражены в рублях.

Множественность и перемена лиц в обязательстве. В соответствии с п. 1 ст. 308 ГК в обязательстве в качестве каждой из его сторон — кредитора или должника — могут участвовать одно или одновременно несколько лиц. Наличие на стороне должника, кредитора или обеих сторон нескольких лиц именуется *множественностью лиц в обязательствах*. С нею связаны, в частности, солидарные обязательства. В процессе существования обязательств может произойти переход прав кредитора к другому лицу либо перевод должником своего долга на другое лицо. Эти процедуры называются *переменой лиц в обязательстве* (гл. 24 ГК). Право (требование) кредитора может быть передано им другому лицу по сделке или перейти к другому лицу на основании закона. Уступка требования по сделке именуется *цессией*. В силу закона права кредитора переходят, в частности, в результате универсального правопреемства в правах кредитора (наследования, уступки патента) или при суброгации (т.е. перехода права требования) страховщику прав кредитора к должнику, ответственному за наступление страхового случая (ст. 387 ГК).

Для перехода к другому лицу прав кредитора согласия должника, как правило, не требуется. Однако обычно должника следует письменно уведомить о новом кредиторе. В противном случае новый кредитор несет риск вызванных этим неблагоприятных последствий. Например, если при переходе прав кредитора в форме цессии от *цедента* (первоначального кредитора), находящегося во Владивостоке, к новому кредитору (*цессионарию*), расположенному в Воронеже, последний письменно не уведомит должника, который находится в Москве, о состоявшемся переходе прав (на поставку, скажем, пятидесяти грузовиков производства ОАО «ЗИЛ»), то все транспортные расходы по перевозке автомобилей сначала из Москвы во Владивосток, а затем из Владивостока в Воронеж лягут на цессионария.

Помимо перемены лиц в обязательстве возможен также *перевод долга*, под которым понимается соглашение между кредитором, должником и третьим лицом о замене последним должника в обязательстве. При этом в отличие от перехода прав кредитора, перевод должником своего долга на другое лицо допускается лишь с согласия кредитора (п. 1 ст. 391 ГК).

16.2. Исполнение и обеспечение исполнения обязательств

Исполнение обязательств, выражающееся в совершении или в воздержании от действий, составляющих предмет обязательства, базируется на ряде принципов. Так, согласно **принципу надлежащего исполнения** обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при их отсутствии — в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. В соответствии с нормами ГК *надлежащим* признается исполнение обязательства надлежащему лицу (ст. 312 ГК), в день или период времени, предусмотренный обязательством (срок) (ст. 314 ГК), и в установленном месте (ст. 316 ГК). При этом под *сроком исполнения обязательства* понимается наступление определенного срока, когда обязательство должно быть выполнено. Сроки исполнения могут быть *общие* (на весь период действия длящегося договора) и *частные* (для исполнения отдельных обязанностей). От сроков исполнения договора или отдельных договорных обязанностей следует отличать *срок действия договора*. Например, договор поставки заключается на пятилетний срок или на год, хотя это срок действия договора, но не срок его исполнения. *Место исполнения обязательств* — это место, установленное законом, договором, либо вытекающее из обычаев делового оборота, где обязанная сторона должна совершить действие, составляющее предмет обязательства. Также важным требованием надлежащего исполнения обязательства является оговоренный сторонами или предусмотренный законом порядок совершения должником действий по исполнению обязательства, т.е. *способ исполнения обязательства*.

Принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства предусматривает, что односторонний отказ, как и одностороннее изменение условий обязательства, по общему правилу, не допускается. Исключения возможны преимущественно в сфере предпринимательской деятельности (ст. 310 ГК).

Принцип реального исполнения обязательств означает, что уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства, как правило, не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре (п. 1 ст. 396 ГК).

Наряду с перечисленными принципами ГК содержит целый ряд других важных норм: о возможности исполнения обязательства по частям (ст. 311 ГК); об исполнении обязательства третьим лицом (ст. 313 ГК), что широко применяется, к примеру, в кооперированных поставках продукции машиностроения и в строительном подряде; о досрочном исполнении обязательств (ст. 315 ГК); об исполнении обязательства внесением долга в депозит (ст. 327 ГК) и о встречном исполнении обязательств (ст. 328 ГК). Несомненный практический интерес представляет норма ст. 319 ГК *об очередности погашения требований по денежному обязательству*. Сумма произведенного должником платежа, недостаточная для исполнения денежного обязательства полностью, при отсутствии иного соглашения погашает прежде всего издержки кредитора по получению исполнения, затем — проценты и лишь в оставшейся части — основную сумму долга.

Способы обеспечения исполнения обязательств. Так как наличие между сторонами обязательственных правоотношений само по себе еще не гарантирует их надлежащее исполнение, законом установлены различные способы обеспечения исполнения обязательств. Эти способы представляют собой предусмотренные законом или договором *специальные меры имущественного характера, стимулирующие надлежащее исполнение обязательства*. Согласно ГК к числу таких мер относятся неустойка (ст. 330—333), залог (ст. 334—358), удержание имущества должника (ст. 359—360), поручительство (ст. 361—367), банковская гарантия (ст. 368—379) и задаток (380—381).

Неустойка. Это определенная законом (*законная неустойка*) или договором (*договорная неустойка*) денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, например при просрочке исполнения. Кредиторы охотно прибегают к данному способу обеспечения, поскольку при взимании неустойки они не обязаны доказывать причинение им убытков. Формами неустойки в гражданском праве признаются *штраф* (обычно устанавливаемый за грубые нарушения обязательств, например за поставку недоброкачественной или некомплектной продукции) и *пена*. Последняя форма неустойки применяется при длящихся нарушениях — просрочке сдачи строительного объекта, оплаты аренды имущества и в других подобных случаях.

В зависимости от соотношения права на взыскание неустойки и права на возмещение убытков законодательство различает четыре вида неустойки:

1) *зачетную* — предусматривает взыскание установленной неустойки и, кроме того, возмещение убытков в части, не покрытой взысканной неустойкой (т.е. суммы, составляющие размер неустойки, зачитываются в счет возмещения убытков);

2) *исключительную* — предусматривает, по соглашению сторон или в соответствии с законом, взыскание только неустойки, но не убытков;

3) *штрафную* — предусматривает взыскание убытков в полной сумме сверх неустойки;

4) *альтернативную* — предусматривает взыскание либо неустойки, либо убытков по выбору кредитора.

Несмотря на то, что размер неустойки устанавливается законом или договором, ст. 333 ГК допускает снижение неустойки. Так, в случае явной несоразмерности неустойки последствиям нарушения обязательства, суд имеет право уменьшить ее размера, однако полное освобождение от неустойки не допускается.

Залог. Это один из самых надежных способов обеспечения исполнения обязательств. Его регулированию посвящен § 3 гл. 23 ГК, который с 1 июля 2014 г. действует в ред. Федеральных законов от 21.12.2013 № 367-ФЗ и от 12.03.2014 № 35-ФЗ.

В силу залога, возникающего по договору или на основании закона, кредитор по обеспеченному залогом обязательству (*залогодержатель*) имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества (*предмет залога*) преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (*залогодателя*). Изъятия из данного правила составляют случаи ликвидации юридического лица по решению суда, когда требования залоговых кредиторов могут быть удовлетворены хотя и за счет имущества должника, но лишь в четвертую очередь, когда производятся расчеты с другими кредиторами. В случае утраты или повреждения застрахованного предмета залога залогодержатель также имеет право на преимущественное удовлетворение своих требований из страхового возмещения.

Предметом залога может быть любое имущество, в том числе вещи и имущественные права, за исключением имущества, на которое не допускается обращение взыскания, требований, неразрывно связанных с личностью кредитора,

в частности требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом.

Существует несколько видов залога:

1) *ипотека* — залог земельных участков, предприятий, зданий, сооружений, квартир и другой недвижимости. Данный вид залога регулируется законами об ипотеке и об ипотечных ценных бумагах. Соглашение об ипотеке подлежит нотариальному удостоверению и государственной регистрации;

2) *твердый залог* — это залог, по которому предмет залога остается у залогодателя с наложением знаков, свидетельствующих о залоге (п. 2 ст. 338 ГК);

3) *последующий залог* — это залог, при котором имущество, находящееся в залоге, становится предметом еще одного залога в обеспечение других требований (п. 1 ст. 342 ГК);

4) *залог товаров в обороте* — при данном виде залога заложенные товары остаются у залогодателя. Более того, последний вправе даже изменять состав и натуральную форму заложенного имущества (товарных запасов, сырья, материалов, полуфабрикатов, готовой продукции и т.п.), однако при этом их общая стоимость не должна становиться меньше стоимости, указанной в договоре о залоге (п. 1 ст. 357 ГК).

Залоговые операции вправе осуществлять *ломбарды*. Ломбард — это юридическое лицо — специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей (ст. 2 Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах»). Ломбарды принимают от граждан в залог движимое имущество, предназначенное для личного потребления, в обеспечение краткосрочных займов. Договор о залоге вещей в ломбарде оформляется выдачей ломбардом залогового билета.

Одним из ключевых является вопрос о порядке обращения взыскания на заложенное имущество. По общему правилу обращение взыскания на заложенное имущество осуществляется по решению суда, если соглашением залогодателя и залогодержателя не предусмотрен внесудебный порядок обращения взыскания на заложенное имущество (п. 1 ст. 349 ГК). Удовлетворение требования залогодержателя за счет заложенного имущества без обращения в суд (во внесудебном порядке) допускается на основании соглашения залогодателя с залогодержателем, если иное не предусмотрено законом. Взыскание

на предмет залога может быть обращено только по решению суда в случаях, если:

- предметом залога является единственное жилое помещение, принадлежащее на праве собственности гражданину, за исключением случаев заключения после возникновения оснований для обращения взыскания соглашения об обращении взыскания во внесудебном порядке;

- предметом залога является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества;

- залогодатель — физическое лицо в установленном порядке признано безвестно отсутствующим;

- заложенное имущество является предметом предшествующего и последующего залогов, при которых применяются разный порядок обращения взыскания на предмет залога или разные способы реализации заложенного имущества, если соглашением между предшествующим и последующим залогодержателями не предусмотрено иное;

- имущество заложено в обеспечение исполнения разных обязательств нескольким залогодержателям, за исключением случая, когда соглашением всех созалогодержателей с залогодателем предусмотрен внесудебный порядок обращения взыскания (п. 3 ст. 349 ГК).

Реализация заложенного имущества, на которое взыскание обращено на основании решения суда, осуществляется путем продажи с публичных торгов в порядке, установленном ГК и процессуальным законодательством (п. 1 ст. 350 ГК), если законом или соглашением между залогодержателем и залогодателем не установлено, что реализация предмета залога осуществляется путем:

- оставления залогодержателем предмета залога за собой, в том числе посредством поступления предмета залога в собственность залогодержателя, по цене и на иных условиях, которые определены указанным соглашением, но не ниже рыночной стоимости;

- продажи предмета залога залогодержателем другому лицу по цене не ниже рыночной стоимости с удержанием из вырученных денег суммы обеспеченного залогом обязательства (п. 2 ст. 350.1 ГК).

Удержание имущества должника. Это один из новых способов обеспечения исполнения обязательства. Кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику

либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено. Например, перевозчик, по общему правилу, вправе удерживать переданные ему для перевозки грузы и багаж в обеспечение причитающихся ему провозной платы и других платежей по перевозке (п. 4 ст. 790 ГК). Аналогичным правом обладает подрядчик в отношении результата работ и находящегося у него имущества заказчика в случае неисполнения заказчиком обязанности уплатить установленную цену либо иную сумму, причитающуюся подрядчику (например, экономии) в связи с выполнением договора подряда (ст. 712 ГК). Требования кредитора, удерживающего вещь, удовлетворяются из ее стоимости в объеме и порядке, предусмотренном законом для удовлетворения требований, обеспеченных залогом.

Поручительство. Согласно ст. 361 ГК по договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. При неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник, по общему правилу, отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя (п. 1 ст. 363 ГК).

Банковская гарантия. Это неизвестный ранее отечественному законодательству способ обеспечения исполнения обязательств, который приобрел особое значение в условиях рынка. В силу банковской гарантии банк, иная кредитная или страховая организация (*гарант*) дают по просьбе другого лица (*принципала*) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (*бенефициару*) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате (ст. 368 ГК). За выдачу банковской гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение. Кроме того, предусмотренное гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от основного обязательства, в обеспечение исполнения которого была выдана гарантия. Два последних обстоятельства (платность гарантии и независимость обязательства гаранта от основного обязательства) объясняют своеобразие взаимоотношений гаранта

с бенефициаром. По получении требования бенефициара гарант должен без промедления уведомить об этом принципала и рассмотреть приложенные к требованию документы. Решив отказать в удовлетворении требования, гарант обязан немедленно уведомить об этом бенефициара.

При обоснованности требования бенефициара гарант должен его удовлетворить. Однако, если гаранту до удовлетворения указанного требования станет известно, что основное обязательство, обеспеченное банковской гарантией, полностью или в части уже исполнено, прекратилось по иным основаниям либо недействительно, он должен немедленно сообщить об этом бенефициару и принципалу. Полученное гарантом после такого уведомления повторное требование бенефициара подлежит удовлетворению гарантом (п. 2 ст. 376 ГК).

В зависимости от оснований реализации платежей по банковским гарантиям последние подразделяются:

1) на *условные* — предполагают, что требование бенефициара к гаранту подлежит удовлетворению только в том случае, если бенефициар предоставит судебное решение или иное доказательство ненадлежащего выполнения принципалом своих договорных обязательств;

2) *безусловные (гарантии по первому требованию)* — предполагают, что гарант производит платеж против простого первого требования бенефициара, даже если оно не подтверждено доказательствами ненадлежащего выполнения принципалом своих договорных обязательств. Именно этот вид банковской гарантии регулируется нормами ГК (ст. 374, п. 2 ст. 376 ГК).

По иным основаниям банковские гарантии подразделяются, в частности, на *отзывные* и *безотзывные*. Главное отличие безотзывной банковской гарантии от отзывной состоит в том, что при ней обязательство гаранта не может быть изменено или отменено без согласия бенефициара.

В деле применения банковской гарантии важное практическое значение, наряду с нормами ст. 368—379 ГК, имеют некоторые подзаконные нормативные правовые акты, в частности Административный регламент Федеральной таможенной службы по ведению реестра банков, иных кредитных организаций и страховых организаций, обладающих правом выдачи банковских гарантий уплаты таможенных пошлин, налогов, утвержденный приказом ФТС России от 06.04.2012 № 666.

Задаток. Согласно п. 1 ст. 380 ГК 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. Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме (п. 2 ст. 380 ГК), в связи с этим задаток одновременно служит и доказательством заключения договора, и средством обеспечения его исполнения. Если за неисполнение договора ответственной сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. В противном случае сторона, получившая задаток, возвращает другой стороне двойную сумму задатка (п. 2 ст. 381 ГК).

16.3. Прекращение обязательств

Под *прекращением обязательства* понимается погашение прав и обязанностей его участников, которые составляют содержание обязательства. Прекращение обязательств происходит по основаниям, предусмотренным ГК, другими федеральными законами, иными правовыми актами или договором. *Глава 26 ГК содержит открытый перечень оснований (способов) прекращения обязательств.* В число этих оснований входят:

1) *надлежащее исполнение.* В большинстве случаев обязательство прекращается надлежащим исполнением. При этом кредитор по требованию должника обязан выдать ему расписку в получении исполнения либо вернуть долговой документ (ст. 408 ГК). Сущность надлежащего исполнения раскрывается в ст. 309 ГК и включает надлежащих кредитора и должника, надлежащее время, предмет, место и способ исполнения;

2) *отступное.* Согласно норме ст. 409 ГК по соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения отступного (уплатой денег, передачей имущества и т.п.). Размер, сроки и порядок предоставления отступного устанавливаются сторонами. Таким образом, смысл отступного состоит в наделении должника с согласия кредитора возможностью заменить первоначальный предмет исполнения другим;

3) *зачет встречного требования.* При зачете встречного требования (ст. 410—412 ГК) однородные встречные требования погашаются полностью, если они равны по размерам. Однако если же однородные встречные требования не равны по своим размерам, то они погашаются частично, т.е. одно требование прекращается, а второе сохраняется в силе только в незначительной части. Для зачета достаточно заявления одной стороны. В ст. 411 ГК содержится примерный перечень слу-

чаев недопустимости зачета. Так, в частности, *не допускается зачет требований*:

а) если по заявлению другой стороны к требованию подлежит применению срок исковой давности и этот срок истек;

б) о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью;

в) о взыскании алиментов;

г) о пожизненном содержании;

д) в иных случаях, предусмотренных законом или договором;

4) *совпадение должника и кредитора в одном лице*. Такая ситуация может возникнуть, например, при реорганизации юридических лиц, когда происходит слияние или присоединение одного юридического лица к другому (ст. 413 ГК);

5) *новация*, т.е. соглашение сторон о замене первоначального обязательства другим обязательством между теми же лицами, но с иным предметом или способом исполнения (п. 1 ст. 414 ГК), например соглашение сторон о замене аренды имущества куплей-продажей;

6) *прощение долга*, т.е. освобождение кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора (ст. 415 ГК);

7) *невозможность исполнения обязательства, вызванная обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает* (ст. 416 ГК). Невозможность исполнения обязательства может быть физической, когда перестал существовать (погиб) предмет обязательства, и юридической — в случае запрещения законом того действия (или бездействия), которое составляет содержание обязательства;

8) *издание акта государственного органа, делающего исполнение невозможным* (ст. 417 ГК);

9) *смерть гражданина — должника по обязательствам, неразрывно связанным с его личностью* (ст. 418 ГК);

10) *ликвидация юридического лица — должника или кредитора*. В этом случае при ликвидации юридического лица прекращаются его обязательства, если специальным законодательством они не возлагаются на другое юридическое лицо (ст. 419 ГК).

Глава 17. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОМ ДОГОВОРЕ

17.1. Понятие, содержание и виды гражданско-правовых договоров

Понятие договора. Одна из наиболее древних правовых конструкций — *договор* — приобрел для России особое значение в связи с переходом к рыночной экономике, характеризующейся массовыми хозяйственными связями и обширной предпринимательской деятельностью. В правовой доктрине договор можно рассматривать с разных позиций, в частности:

- *как юридический факт* — в этом качестве он выступает основанием возникновения, изменения и прекращения правоотношения;
- *как само правоотношение* — договорное правоотношение, возникающее в результате соглашения;
- *как сделку* — договор является одним из видов сделок и трактуется как двух- или многосторонняя сделка. Таким образом, термины «сделка» и «договор» соотносятся друг с другом как родовое и видовое понятие;
- *как форму обязательства* — договор представляет собой документ, фиксирующий акт возникновения обязательства по воле всех его участников.

Согласно п. 1 ст. 420 ГК договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Условия договоров регулируются как нормами гражданского права, общими для различных договоров, так и нормами об отдельных классах, типах, видах и разновидностях договоров. Поскольку договоры являются видами сделок, к ним применяются также правила о двух- и многосторонних сделках (ст. 153—181 ГК). Кроме того, на обязательства, возникающие из договоров, распространяются рассмотренные ранее общие положения об обязательствах (ст. 307—419 ГК).

Содержание и условия договора. Содержание договора образует совокупность его условий, которые по общему правилу формируются по усмотрению сторон договора. В науке гражданского права условия любого договора делятся на три основные группы:

1) *существенные условия договора* — условия, без согласования которых договор считается не заключенным. В соответствии с п. 1 ст. 432 ГК договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. К таким условиям относятся предмет договора, а также условия, которые названы в законе или иных нормативных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (п. 1 ст. 432 ГК). Следует иметь в виду, что ГК применительно ко всем гражданско-правовым договорам не установил в качестве существенных условия о сроке и цене договора. Однако во многих отдельных видах договоров срок и цена выступают в качестве существенных условий договора. Так, в соответствии с п. 1 ст. 555 ГК при отсутствии в договоре согласованного сторонами в письменной форме условия о цене недвижимости договор считается незаключенным;

2) *обычные условия договора* — условия, типичные для договора данного вида, предусмотренные законодательством и обязательные для участников договора. По общему правилу они определяются диспозитивными нормами, и стороны вправе отступить от них. В отличие от существенных, обычные условия (например, условие о месте совершения договора) могут как включаться, так и не включаться в договор, юридическая сила договора при этом не теряется;

3) *случайные условия договора* — согласованные сторонами условия, принимаемые в дополнение к обычным условиям и отражающие особенности взаимоотношения сторон и специфические требования к предмету договора, порядку его исполнения, ответственности за неисполнение (например, условие о введении неустойки на случай нарушения договора). Случайные условия расширяют содержание договора, однако для придания им юридической силы их необходимо обязательно включить в договор.

Условия договора подчиняются общим принципам и конкретным нормам ГК и других федеральных законов, а также соглашению самих сторон. В частности, в силу *принципа сво-*

боды договора (п. 1 ст. 1 и ст. 421 ГК) граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора по общему правилу не допускается. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Они сами определяют условия договора, кроме случаев, когда обязательные условия установлены императивными нормами (п. 1 ст. 422 ГК). Свобода договора проявляется также в праве сторон своим соглашением исключить применение императивной части диспозитивной нормы и установить условие, отличное от предусмотренного в ней.

Поскольку большинство гражданско-правовых договоров являются возмездными, *гражданским законодательством закреплена презумпция возмездности любого договора*, пока не доказано иное. Безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления, например вещи, работы или услуги.

Одновременно закон определяет *правила установления цены договора* (ст. 424 ГК). Исполнение договора оплачивается по цене, устанавливаемой соглашением сторон. Однако в предусмотренных законом случаях должны применяться цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления. Отсутствие в договоре цены не означает, что договор не заключен. Если цена в возмездном договоре не предусмотрена и не может быть определена исходя из его условий, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.

Форма договора. В соответствии с п. 1 ст. 434 ГК договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договора данного вида не установлена определенная форма. Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему установленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась.

Договор может иметь устную, простую письменную и нотариально удостоверенную форму. *Устная форма договора* имеет место, когда законом либо соглашением сторон не установлена иная форма. При этом ГК для некоторых видов договоров

предусматривает к устной форме определенные требования. Так, при совершении договора розничной купли-продажи не-обходима выдача покупателю кассового или товарного чека, квитанции или иного документа, служащего доказательством факта покупки. *Простая письменная форма* заключается в том, что стороны договора составляют и подписывают единый документ. Например, в такой форме заключается договор купли-продажи недвижимости, который наряду с письменной формой требует еще и государственной регистрации перехода права собственности на недвижимость. *Нотариальная форма договора* обязательна в случаях, прямо указанных в законе, либо по соглашению сторон. Например, ст. 584 ГК императивно устанавливает нотариально удостоверенную форму договора ренты. При этом в отличие от устной и простой письменной формы, которые стороны по своему соглашению вправе применять на выбор, даже если для данного вида договора такая форма и не требуется, нотариально удостоверенная форма, как и государственная регистрация, по соглашению сторон иной формой заменена быть не может.

Виды гражданско-правовых договоров. Систематизация многочисленных видов гражданско-правовых договоров происходит по различным основаниям. Среди критериев систематизации имеются как традиционные, так и новые. К числу традиционных относятся такие критерии, как число сторон, форма, экономическое содержание договора, момент возникновения договорных прав и обязанностей.

Традиционные виды договоров. Обычно договоры делятся на *двух- и многосторонние, устные и письменные, возмездные и безвозмездные, консенсуальные* (действуют с момента придания им надлежащей формы, т.е. права и обязанности у сторон возникают непосредственно после достижения последними соглашения по всем существенным условиям договора) и *реальные* (когда помимо надлежащего оформления необходимо совершить передачу товара или денежных сумм), а также *договоры в пользу третьего лица*. Как правило, участники гражданских правоотношений заключают договоры в своих интересах, однако ГК допускает и наличие договора в пользу третьего лица. Так, в соответствии со ст. 430 ГК договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу.

Смешанный и публичный договоры, договор присоединения.

Переход к рынку способствовал введению в оборот и законодательство ряда новых видов договоров, усилению роли судебного толкования условий договора, более подробной регламентации порядка его заключения, изменения и расторжения. В частности, ГК впервые предусматривает такие виды договоров, как *смешанный и публичный договоры*, а также *договор присоединения*.

В силу нормы п. 3 ст. 421 ГК стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (*смешанный договор*). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора. Данный вид договоров представлен договорами купли-продажи и подряда, перевозки и страхования, поручения и доверительного управления.

Согласно ст. 426 ГК *публичным* признается договор, заключаемый коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится. Подобные договоры заключают с клиентами организации розничной торговли, транспорта общего пользования, связи, энергоснабжения, медицинского, гостиничного и других видов обслуживания. Публичными являются договоры личного страхования, хранения вещей в камерах хранения транспортных организаций и в ломбардах, договоры банковского вклада, заключаемые гражданами-вкладчиками.

В соответствии с п. 1 ст. 428 ГК *договором присоединения* признается договор, условия которого определяются одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могут приниматься другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом. Договоры присоединения обычно заключаются коммерческими организациями с гражданами-потребителями их товаров, работ и услуг. Поэтому нормы об этих договорах нередко применяются одновременно с нормами о публичных договорах.

Предварительный договор. При необходимости своеобразного резервирования лицом приобретения товаров, выполнения работ или оказания услуг, оно может заключить *предварительный договор*, т.е. соглашение о заключении в будущем основно-

го договора на условиях предварительного договора (п. 1 ст. 429 ГК). В отличие от так называемого *протокола о намерениях*, не порождающего договорных прав и обязанностей, предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет и другие существенные условия основного договора. Кроме того, в случае уклонения одной из сторон от заключения основного договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

Классификация договоров по их предмету. По данному критерию договоры делятся на четыре класса, три из которых уже стали традиционными, а четвертый интенсивно формируется в последние десятилетия.

Первый класс составляют договоры о передаче имущества в собственность, иное вещное право (хозяйственное ведение, оперативное управление) или пользование (ст. 454—701 ГК). Этот класс по древнеримской терминологии именуется «даре» (*dare*). В него входят договоры купли-продажи, в том числе розничной купли-продажи, поставки (включая поставку товаров для государственных нужд), контрактации, энергоснабжения, продажи недвижимости и продажи предприятия, а также договоры мены, дарения, ренты и пожизненного содержания с иждивением, аренды, проката (включая аренду транспортных средств, зданий, сооружений, предприятий и лизинг), наем жилого помещения и безвозмездное пользование (ссуду).

Второй класс включает договоры о выполнении работ и именуется «фацере» (*facere*). Договоры данного класса регламентируются ст. 702—768 ГК. Этот класс охватывает договоры подряда (в том числе бытового и строительного подряда), договоры подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, государственные контракты на выполнение подрядных работ для государственных нужд.

Третий класс именуется договорами об оказании услуг, или «престаре» (*praestare*), и состоит из регулируемых ст. 769—1026 ГК договоров, главной отличительной чертой которых является то, что в результате их исполнения не создается новая вещь, а лишь выполняются многочисленные и весьма полезные действия по перемещению пассажиров, грузов и багажа (договоры перевозки), предоставлению займа и кредита (договоры займа и кредитные договоры, включая товарный и коммерческий кредиты), финансированию под уступку денежного требования (факторинг), оказанию банковских услуг (договоры банковского вклада и банковского счета), проведению без-

наличных расчетов, хранению, личному и имущественному страхованию, доверительному управлению имуществом, возмездному оказанию медицинских, аудиторских, консультационных, информационных, туристических и других услуг.

Четвертый класс включает договоры об использовании исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и ноу-хау (часть четвертая ГК), такие как договоры о выполнении научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (ст. 769—778 ГК); авторские договоры о передаче исключительных и неисключительных прав; авторские договоры заказа; договоры с пользователями объектов смежных прав, регистрируемые в Роспатенте; договоры об уступке патентов и выдаче исключительных, неисключительных, полных, открытых, принудительных лицензий и сублицензий на право использования охраняемых патентами изобретений, полезных моделей и промышленных образцов; договоры об уступке товарных знаков и фирменных наименований или о предоставлении лицензий на право использования товарного знака, в том числе по договору коммерческой концессии — договору франчайзинга (ст. 1027—1040 ГК); договоры о передаче служебной и коммерческой тайны, а также иной неохраняемой конфиденциальной информации (ноу-хау) (гл. 75 ГК).

Общим для всех договоров четвертого класса является нематериальный характер объектов передаваемых по ним прав и ноу-хау. Хотя результаты интеллектуальной деятельности объективируются и доводятся до сознания третьих лиц с помощью различных материальных носителей (бумаги, карты памяти, диска, макета, модели, холста и т.п.), сами они являются нематериальными (нетелесными, идеальными) объектами. Идеальная природа результатов творческой деятельности обуславливает специфические свойства как договоров, в рамках которых формируются и используются права на эти результаты и передается ноу-хау, так и регулирующего их законодательства. Договоры четвертого класса имеют черты сходства с некоторыми типами и видами договоров трех предыдущих (традиционных) классов — с куплей-продажей, арендой или подрядом. Однако регламентировать их по одной из этих договорных моделей невозможно, что и обусловило формирование правового режима этих договоров в рамках самостоятельного класса.

Следует иметь в виду, что *некоторые договоры могут сочетать признаки всех или большей части договорных классов*. К их

числу можно отнести, например, договор о совместной деятельности (договор полного товарищества — ст. 1041—1054 ГК) или нередко заключаемые на практике договоры об изготовлении вещей (одежды, обуви и т.п.) по заказам граждан. Такие договоры могут быть отнесены одновременно к нескольким «пограничным» классам.

17.2. Заключение, изменение, расторжение и исполнение гражданско-правовых договоров

Заключение гражданско-правовых договоров. Порядку и процедуре заключения договоров посвящена гл. 28 ГК. Так, в соответствии с п. 1 ст. 432 ГК договор считается заключенным, если стороны в требуемой форме достигли соглашения по всем существенным его условиям, а в отношении реального договора — когда одна из них также передала другой соответствующее имущество. Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации.

О достижении соглашения по поводу заключения договора обычно свидетельствует получение лицом, направившим предложение заключить договор — *оферту*, ответа о принятии предложения от лица, которому было адресовано предложение, — *акцепта*. Оферта и акцепт — это не любое предложение и ответ. В частности, офертой признается лишь адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, содержащее существенные условия договора и выражающее намерение *оферента* считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение (*акцептантом*). Если оферта адресуется неопределенному кругу лиц, она именуется *публичной*. При этом публичная оферта должна содержать все существенные условия договора, из которых явно усматривается воля лица заключить договор с любым, кто отзовется на оферту.

Также следует обратить внимание на сформулированный в ст. 436 ГК *принцип безотзывности оферты*: полученная адресатом оферта 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, как следует из текста указанной статьи, возможны условия, при которых оферта может быть отозвана. В частности, такие условия предусмотрены в ст. 443 ГК. В соответствии с данной статьей

ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, не является акцептом. Такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой.

Оферта может быть выражена в устной либо в письменной форме, с указанием срока для ответа либо без него. Сторона, которой направлена оферта, может либо принять, либо отклонить ее. Форма акцепта также может быть различной. Как правило, не допускается акцепт в форме умолчания (п. 2 ст. 438 ГК). Акцепт должен быть полным и безоговорочным. Совершение лицом, получившим оферту в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товара, предоставление услуг, выполнение работ, оплата соответствующей суммы и т.п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте (п. 3 ст. 438 ГК).

Согласно ст. 439 ГК, если извещение об отзыве акцепта поступило лицу, направившему оферту, ранее акцепта или одновременно с ним, акцепт считается не полученным. В случае, когда своевременно направленное извещение об акцепте получено с опозданием, акцепт не считается опоздавшим, если оферент немедленно не уведомит другую сторону (акцептанта) о получении акцепта с опозданием (п. 1 ст. 442 ГК).

Наряду с принципом свободы договора, согласно которому стороны вправе сами определять, вступать или воздержаться от вступления в договорные отношения, *гражданское законодательство в некоторых случаях предусматривает процедуру заключения договора в обязательном порядке* (ст. 445 ГК). При этом если сторона, для которой заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и возместить убытки, причиненные неосновательным отказом или уклонением от заключения договора (п. 4 ст. 445 ГК). Например, при выполнении государственного заказа или открытии банковского счета (ст. 846 ГК) заключение договора обязательно для стороны, которой направлена оферта (проект договора), или для стороны, направившей оферту. В обоих случаях акцепт оферты на иных условиях оформляется протоколом разногласий. На оформление данного протокола, как и на его отклонение противной стороной, предоставляется тридцатидневный срок (со дня получения оферты либо протокола разногласий). Любая из сторон, выполнившая преддоговорные процедуры, предусмотренные в ст. 445 ГК, вправе передать разногласия на рассмотрение суда.

Заключение договоров может осуществляться на *торгах*, проводимых в форме *аукционов* или *конкурсов*. Договор заключается с лицом, выигравшим торги. Победителем на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу — лицо, которое, по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия (п. 4 ст. 447 ГК). В настоящее время применяются подрядные торги (*тендеры*) на строительство, а также конкурсы с инвестиционными условиями по продаже находящихся в федеральной собственности акций открытых акционерных обществ.

Изменение и расторжение гражданско-правовых договоров.

Как правило, изменение и расторжение договора *по соглашению сторон* возможно в любое время (п. 1 ст. 450 ГК). По требованию одной из сторон *договор расторгается судом* только при существенном нарушении договора другой стороной или в случаях, предусмотренных законом или договором. Согласно п. 2 ст. 450 ГК существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. Статья 451 ГК допускает *одностороннее изменение или расторжение договора* в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора. Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях. Например, в силу п. 3 ст. 744 ГК подрядчик вправе требовать пересмотра сметы, если по независящим от него причинам стоимость работ превысила смету не менее чем на 10%. При недостижении сторонами соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут либо изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно ряда условий, предусмотренных п. 2 или п. 4 ст. 451 ГК. В частности, *для расторжения договора необходимо установить наличие одновременно четырех следующих условий*:

- 1) в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;
- 2) изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотритель-

ности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;

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.

Согласно п. 1 ст. 452 ГК *соглашение об изменении и расторжении договора совершается в той же форме, что и договор*, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное. В случае изменения договора соответствующим образом меняется и содержание обязательства, основанного на этом договоре. При этом обязательство изменяется в той части, в которой был изменен лежащий в его основе договор. Так, если стороны в договоре подряда согласились с тем, что подрядчик вместо ремонта всего четырехэтажного здания отремонтирует только два первых этажа, то заказчику будет принадлежать право требовать от подрядчика произведения работ на первых двух этажах, а не на четырех. В оставшейся части условия договора (например, сроки производства работ, гарантии качества, форс-мажорные обстоятельства) сохраняются в прежнем виде, а стало быть, в прежнем виде сохраняется соответствующее этим условиям содержание обязательства подряда.

Если изменение договора произошло по взаимному соглашению сторон, то основанное на нем обязательство соответствующим образом изменяется с момента заключения сторонами соглашения об изменении договора. Однако иное правило может вытекать из содержания соглашения или характера изменения договора.

При изменении договора в судебном порядке основанное на нем обязательство изменяется с момента вступления в законную силу решения суда об изменении договора.

При расторжении договора обязательства сторон прекращаются (п. 2 ст. 453 ГК). В случае расторжения договора обязательства считаются прекращенными с момента заключения соглашения сторон о расторжении договора, а при расторжении в судебном порядке — с момента вступления в законную силу решения суда о расторжении договора (п. 3 ст. 453 ГК).

По общему правилу, закреплённому в п. 4 ст. 453 ГК, стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон.

Если договор был изменен или расторгнут *вследствие существенного нарушения его условий одной из сторон*, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора (п. 5 ст. 453 ГК). Целью этого правила, как следует из его формулировки, является урегулирование отношений сторон в случаях, когда основанием изменения договора послужило нарушение договора, однако им не охватываются случаи, когда таким основанием явились иные причины, в частности невозможность исполнения договора.

Глава 18. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

18.1. Понятие, условия, размер гражданско-правовой ответственности и основания освобождения от нее

Понятие гражданско-правовой ответственности. Вопрос о понятии гражданско-правовой ответственности в юридической литературе является спорным. Одна группа ученых-цивилистов рассматривает это понятие как вид социальной ответственности, выделяя в качестве ее существенных признаков такие, которые бы позволили отделить ее от других видов социальной ответственности: моральной, экономической и т.п. Как правило, мнение этих ученых (В. П. Грибанов, Б. И. Пугинский, О. С. Иоффе и другие известные цивилисты) основывается на том, что гражданско-правовая ответственность представляет собой форму государственного принуждения. Так, О. С. Иоффе отмечал, что ответственность — это санкция за правонарушение. Но при этом под санкцией не всегда подразумевается ответственность. Ответственность, по его мнению, это не просто санкция за правонарушение, а такая санкция, которая влечет определенные лишения имущественного или личного характера. Иоффе также утверждал, что гражданско-правовая ответственность есть санкция за правонарушение, вызывающая для нарушителя отрицательные последствия в виде лишения субъективных гражданских прав либо возложения новых или дополнительных гражданско-правовых обязанностей. Другие ученые (М. И. Брагинский, Ю. К. Толстой, А. П. Сергеев, И. А. Зенин) рассматривают гражданско-правовую ответственность в достаточно узком смысле с позиции ответственности за нарушение различных обязательств. В работах названных авторов гражданско-правовая ответственность за нарушение обязательства представляет собой наступление невыгодных имущественных последствий для неисправного должника. При этом, по

их мнению, существуют две формы ответственности за нарушение обязательства: возмещение причиненных убытков и уплата неустойки. Однако каким бы ни было мнение ученых о понятии гражданско-правовой ответственности, она, бесспорно, *обладает специфическими чертами, позволяющими отграничивать ее от других видов ответственности*. В качестве основных черт (признаков) гражданско-правовой ответственности в юридической литературе выделяются, в частности, такие ее признаки:

а) *государственное принуждение*, выражающееся в том, что меры ответственности устанавливаются в правовых нормах, реализация которых обеспечивается принудительной силой государства;

б) *имущественный характер*, выражающийся в том, что применение гражданско-правовой ответственности всегда связано с возмещением убытков, взысканием причиненного ущерба, уплатой неустоек (штрафов, пеней). При этом даже при причинении вреда личности, а не имуществу субъекта гражданского права применение гражданско-правовой ответственности будет означать присуждение потерпевшему денежной компенсации в форме возмещения убытков, морального вреда, взыскания упущенной выгоды;

в) *ответственность правонарушителя перед потерпевшим*, которая представляет собой неблагоприятные последствия на стороне правонарушителя (должника);

г) *соответствие размера ответственности размеру причиненного вреда или убытков* — здесь речь идет о пределах гражданско-правовой ответственности, главным образом заключающейся в компенсационном характере;

д) *применение равных по объему мер ответственности к различным участникам гражданского оборота за однотипные правонарушения* — эта особенность следует из принципа, закрепленного в ст. 1 ГК о равенстве участников гражданского оборота.

Состав гражданского правонарушения. Привлечение к гражданско-правовой ответственности возможно лишь при наличии условий, предусмотренных законом, которые в своей совокупности образуют *состав гражданского правонарушения*. Такими условиями, в частности, являются:

1) *противоправное поведение* — действие или бездействие, не соответствующее требованиям нормативных правовых актов, договора (например, выражающиеся в причинении вреда личности или имуществу другого лица, нарушении условий договора);

2) *негативные последствия*. В гражданском праве они обозначаются тремя понятиями:

- *убытки*, под которыми принято понимать *реальный ущерб* (т.е. расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, а также утрата или повреждение имущества этого лица — п. 2 ст. 15 ГК) и *упущенную выгоду* (т.е. неполученные доходы, которые лицо, чье право нарушено получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено, — п. 2 ст. 15 ГК);

- *ущерб*, представляющий собой вид убытков;
- *вред*, под которым чаще всего понимается причинение негативных последствий жизни и здоровью человека и гражданина, как правило, выражающихся в физических и нравственных страданиях — *моральный вред* (ст. 151 ГК). Следует иметь в виду, что зачастую законодатель употребляет термин «вред» как синоним понятия «убытки». Вопросам возмещения вреда посвящена гл. 59 ГК. Так, согласно ст. 1064 ГК вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также, вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред;

3) *причинная связь между противоправным поведением и негативными последствиями*. Она бывает прямой и косвенной. *Прямая причинная связь* выражается в том, что результат (следствие) возникает непосредственно, прямо из поведения причинителя негативных последствий. Как правило, эта связь настолько очевидна, что ее установление не вызывает трудностей. *Косвенная причинная связь* характеризуется тем, что причинителем негативных последствий были созданы специфические (неестественные) особенности обстановки, способствующие наступлению отрицательного результата. Например, утрата или порча груза в результате неправильной упаковки его отправителем. Наличие косвенной связи, при которой результат не следует непосредственно за противоправным действием или негативные последствия вызваны действием ряда факторов и обстоятельств, определить намного сложнее. Поэтому суд для установления такой причинной связи назначает соответствующую экспертизу;

4) *вина*, т.е. осознание лицом противоправных последствий своего поведения. По общему правилу лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или до-

говором предусмотрены иные основания ответственности. Важно отметить, что гражданское законодательство допускает ответственность не только за свою вину, но и за вину третьих лиц, на которых было возложено исполнение (ст. 402, 403 ГК).

Обстоятельства, исключающие гражданско-правовую ответственность. 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 (абз. 2 п. 1 ст. 401 ГК). Согласно п. 2 ст. 401 ГК отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство. При этом *вина в форме умысла* представляет собой умышленное поведение с осознанием противоправных последствий. *Вина в форме неосторожности* имеет место, когда лицо не предвидит отрицательных результатов своих действий, хотя должно было знать об этом и предотвратить возможное нарушение. Правило о вине как условии ответственности, предусмотренное в ст. 401 ГК, является диспозитивным, так как законом или договором может быть предусмотрено, что ответственность лица, нарушавшего обязательство, наступает независимо от его вины. Так, в соответствии с п. 3 ст. 401 ГК лицо, нарушившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, отвечает перед потерпевшими лицами независимо от своей вины. В сфере предпринимательской деятельности обстоятельством, освобождающим от ответственности, является *непреодолимая сила*, т.е. чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства (землетрясение, наводнение, военные действия и т.п.). При этом к непреодолимой силе, например, не относится нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника либо отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров.

Также по общему правилу обстоятельством, исключающим гражданско-правовую ответственность, является *случай*, т.е. невиновное нарушение охраняемых правом интересов, при котором, лицо не предвидит, не может и не должно предвидеть вредных последствий своего поведения. Еще одним общим условием освобождения от гражданско-правовой ответственности является *умысел потерпевшего*, при наличии которого согласно п. 1 ст. 1083 ГК вред возмещению не подлежит.

Законом или соглашением сторон возможны случаи снижения размера ответственности. Так, например, в обязательствах

снижение ответственности допускается, во-первых, при вине обеих сторон в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства и, во-вторых, если кредитор умышленно или неосторожно содействовал увеличению размера убытков либо не принял разумных мер к их уменьшению (ст. 404 ГК). Таким образом, если обязательство нарушено по вине и должника, и кредитора, то имеет место быть так называемая *смешанная ответственность*, характеризующаяся тем, что размер ответственности должника уменьшается соразмерно степени вины кредитора. В частности, в ГК предусмотрены как последствия просрочки должника (ст. 405 ГК), так и просрочки кредитора (ст. 406 ГК).

Увеличить размер ответственности стороны могут в случаях и в размере, предусмотренных законом. Например, размер законной неустойки может быть увеличен соглашением сторон, если закон этого не запрещает (п. 2. ст. 332 ГК).

По общему правилу при определении убытков по ст. 15 ГК (т.е. реального ущерба и упущенной выгоды) принимаются во внимание цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно было быть исполнено, в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора, а если требование добровольно удовлетворено не было, — в день предъявления иска (п. 3 ст. 393 ГК).

18.2. Основные виды гражданско-правовой ответственности

Гражданско-правовая ответственность делится на виды по различным основаниям.

1. *В зависимости от основания возникновения ответственности различают:*

- *договорную ответственность*, т.е. ответственность, наступающую в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, возникающего из договора. Данный вид ответственности наступает не только в случаях, предусмотренных законом, но и сторонами в договоре;

- *внедоговорную (деликтную) ответственность*, наступающую за вред, причиняемый лицом, не состоявшим ранее в обязательственном правоотношении с потерпевшим. Она возникает в момент причинения вреда имуществу или личности (гл. 59 ГК).

2. Другим критерием деления гражданско-правовой ответственности на виды является *характер распределения*

ответственности между несколькими лицами. По этому критерию выделяют такие виды гражданско-правовой ответственности, как:

- *долевая ответственность* — применяется в случаях, когда в обязательстве участвуют несколько кредиторов и несколько должников (множество лиц). При этом общее правило ст. 321 ГК закрепляет долевой характер ответственности за нарушения обязательств с множественностью лиц, т.е. объем ответственности (размер долей) должников предполагается равным, если иное не следует из нормативных правовых актов или условий обязательства;

- *солидарная ответственность* — согласно ст. 322 ГК она возникает, если солидарность обязанности или требования предусмотрена договором или установлена законом, в частности при неделимости предмета обязательства. При солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга (п. 1 ст. 323 ГК);

- *субсидиарная ответственность* — это дополнительная ответственность к ответственности другого лица — основного должника, применяемая в случаях, предусмотренных законодательством. Важным условием применения субсидиарной ответственности является предварительное обращение с требованием к основному должнику, нарушившему обязательство. При отказе основного должника от удовлетворения требования либо неполучении от него ответа кредитор приобретает право требования исполнения обязательства от лица, на которое возложена субсидиарная ответственность.

Важно отличать субсидиарную ответственность от ответственности должника за действия третьих лиц. Так, в ст. 313 ГК предусмотрено, что исполнение обязательства может быть возложено должником на третье лицо, если из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично. В этом случае кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника третьим лицом. По общему правилу за нарушение обязательства, исполнение которого возложено должником на третье лицо, перед кредитором отвечает должник (ст. 403 ГК).

Литература

1. *Брагинский, М. И.* Договорное право / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. — Книга первая. Общие положения. — 3-е изд. — М. : Статут, 2008.
2. Гражданское право : учебник в 4 т. / под ред. Е. А. Суханова. — Т. 1. Общая часть. — М. : Волтерс Клувер, 2010.
3. Гражданское право : учебник : в 4 т. / под ред. Е. А. Суханова. — 3-е изд., перераб и доп. — Т. 2. Вещное право. Наследственное право. Исключительные права. Личные имущественные права. — М. : Волтерс Клувер, 2008.
4. Гражданское право : учебник : в 4 т. / под ред. Е. А. Суханова. — 3-е изд., перераб и доп. — Т. 3. Обязательственное право. — М. : Волтерс Клувер, 2008.
5. Гражданское право : учебник : в 4 т. / под ред. Е. А. Суханова. — 3-е изд., перераб и доп. — Т. 4. Обязательственное право. — М. : Волтерс Клувер, 2008.
6. Гражданское право : учебник для вузов : в 3 т. / под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. — Т. 1. — М. : Проспект, 2008.
7. *Грибанов, В. П.* Пределы осуществления и защиты гражданских прав / В. П. Грибанов. — М., 1972.
8. *Зенин, И. А.* Теория эффективности гражданского законодательства / И. А. Зенин // Ученые-юристы МГУ о современном праве / под ред. М. К. Треушникова. — М. : Городец, 2005.
9. *Зенин, И. А.* Гражданское право : учебник для бакалавров / И. А. Зенин. — 16-е изд., перераб. и доп. — М. : Юрайт, 2014.
10. *Иоффе, О. С.* Спорные вопросы учения о правоотношении / О. С. Иоффе. — Л., 1957 // Избранные труды по гражданскому праву: Из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика теории «хозяйственного права». — М. : Статут, 2000. — (Классика российской цивилистики).
11. Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации. — М. : Статут, 2009.

12. *Красавчиков, О. А.* Юридические факты в советском гражданском праве / О. А. Красавчиков. — М. : Госюриздат, 1958.

13. *Мейер, Д. И.* Русское гражданское право : в 2 ч. (по изданию 1902 г.) / Д. И. Мейер. — Ч. 1. — М. : Статут, 2000. — (Классика российской цивилистики).

14. *Стоякин, Г. Я.* Меры защиты в советском гражданском праве : дис. ... канд. юрид. наук. — Свердловск, 1973.

15. *Шершеневич, Г. Ф.* Учебник русского гражданского права / Г. Ф. Шершеневич. — Т. 1. — М. : Статут, 2005.

16. *Щенникова, Л. В.* Идеи законодателя, заложенные в содержание ГК РФ и редакция статьи 216 // Государство и право. — 2002. — № 9. — С. 31—34.

Покупайте наши книги:

В офисе издательства «ЮРАЙТ»:

111123, г. Москва, ул. Плеханова, д. 4а,
тел.: (495) 744-00-12, e-mail: sales@urait.ru, www.urait.ru

В логистическом центре «ЮРАЙТ»:

140053, Московская область, г. Котельники, мкр. Ковровый, д. 37,
тел.: (495) 744-00-12, e-mail: sales@urait.ru, www.urait.ru

В интернет-магазине «ЮРАЙТ»: www.urait-book.ru,

e-mail: order@urait-book.ru, тел.: (495) 742-72-12

Для закупок у Единого поставщика в соответствии
с Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ обращаться
по тел.: (495) 744-00-12, e-mail: sales@urait.ru, vuz@urait.ru

**Новые издания и дополнительные материалы доступны
в электронной библиотечной системе «Юрайт»
biblio-online.ru**

Учебное издание

Михайленко Елена Михайловна

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Учебное пособие для прикладного бакалавриата

Формат 84×108¹/₃₂.

Гарнитура «Petersburg». Печать офсетная.

Усл. печ. л. 13,39.

ООО «Издательство Юрайт»

111123, г. Москва, ул. Плеханова, д. 4а.

Тел.: (495) 744-00-12. E-mail: izdat@urait.ru, www.urait.ru