

Документ подписан простой электронной подписью

Информация о владельце:

ФИО: Блинова Светлана Павловна

Должность: Заместитель директора по учебно-воспитательной работе

Дата подписания: 2023-10-25 10:54:25

Уникальный программный ключ:

1cafd4e102a27ce11a89a2a7ceb20237f3ab5c65

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Заполярье государственный университет им.Н.М. Федоровского»
Политехнический колледж

МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ И КОНТРОЛЬНЫЕ ЗАДАНИЯ

для обучающихся заочной формы обучения
по организации самостоятельной работы по дисциплине

«Социальная защита и регулирование занятости населения»

для специальности
40.02.01 Право и организация социального обеспечения

Методические указания для обучающихся заочной формы обучения по дисциплине «гражданское право» по специальности 40.02.01 Право и организация социального обеспечения.

Организация-разработчик:

Политехнический колледж ФГБОУ ВО «ЗГУ им. Н.М. Федоровского»

Разработчик:

М.В. Ульянова, преподаватель ПТК «ЗГУ им. Н.М. Федоровского»

Рассмотрена на заседании цикловой комиссии

Правовых дисциплин

Председатель комиссии

Ю.А. Кудрань

Утверждена методическим советом политехнического колледжа ФГБОУ ВО «ЗГУ им. Н.М. Федоровского»

Протокол заседания методического совета № _____ от « ____ » _____ 2022 г.

Зам. директора по УР

С.П. Блинова

1 Пояснительная записка

Гражданское право Российской Федерации представляет собой одну из отраслей правовой системы государства. Приступая к изучению данной дисциплины, студент должен обладать знаниями в области теории права, иметь четкое представление о видах норм права, о типах правового регулирования, иметь представление о видах и характере источников права, об иерархических связях источников права, должен владеть приемами и способами толкования права.

Учебный курс дисциплины посвящен изучению гражданского права, устанавливающего и регулирующего имущественно-стоимостные и личные неимущественные отношения в Российской Федерации и занимающего среди отраслей права весомое место.

В дисциплине изучаются предмет и метод гражданского права, механизма гражданско-правового регулирования отношений, изучению понятийного аппарата гражданского права, его основных категорий, освоению толкования и реализации гражданско-правовых норм.

В результате изучения дисциплины Обучающийся должен:

уметь:

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

знать:

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

сформировать следующие общие и профессиональные компетенции (базовый уровень):

- ОК 1. Понимать сущность и социальную значимость своей будущей профессии, проявлять к ней устойчивый интерес.

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

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

- ОК 5 Использовать информационно-коммуникационные технологии в профессиональной деятельности.

- ОК 6 Работать в коллективе и команде, эффективно общаться с коллегами, руководством, потребителями.

- ОК 8 Самостоятельно определять задачи профессионального и личностного развития, заниматься самообразованием, осознанно планировать повышение квалификации.

- ОК 9 Ориентироваться в условиях постоянного изменения правовой базы.

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

- ОК 12. Проявлять нетерпимость к коррупционному поведению.

обладать профессиональными компетенциями

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

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

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

- ПК 2.3. Организовывать и координировать социальную работу с отдельными лицами, категориями граждан и семьями, нуждающимися в социальной поддержки.

Методические указания по проведению самостоятельной работы по дисциплине «Гражданское право» для обучающихся заочного отделения специальности 40.02.01 Право и организация социального обеспечения включают краткий лекционный материал, примерный перечень тем практических работ, а также вопросы для самоконтроля, которые позволяют закрепить изученный материал.

По итогам изучения дисциплины обучающиеся сдают экзамен.

2 Методические указания по оформлению и выполнению контрольных работ

Данные методические указания по оформлению и выполнению контрольных работ ставят своей задачей помочь обучающимся овладеть базовыми знаниями, умениями и навыками в рамках изучаемой дисциплины «Гражданское право».

Контрольная работа выполняется по дисциплине, определенной учебным планом, в сроки, установленные учебным графиком обучающегося.

Контрольная работа проводится с целью текущего контроля самостоятельной работы обучающегося заочной формы обучения и для координации его работы над учебным материалом в межсессионный период.

Вариант контрольной работы выдает преподаватель. В случае если студент желает писать контрольную работу по проблеме близкой его профессиональным интересам тема может быть определена в ходе собеседования с преподавателем.

К выполнению контрольной работы можно приступить только тогда, когда усвоен весь учебный материал дисциплины.

Контрольная работа выполняется строго в соответствии с вариантом. В противном случае она не засчитывается и возвращается для переработки в соответствии с данными требованиями.

При выполнении контрольной работы должны использоваться компьютерные технологии.

Требования к оформлению контрольной работы

- 1 Объем контрольной работы должен содержать 10–14 листов текста.
- 2 Контрольная работа должна быть выполнена на белой бумаге формата А4 по ГОСТ 2.301 (210x297 мм) с одной стороны листа.
- 3 Поля: левое – не менее 20 мм, правое – не менее 10 мм, верхнее – не менее 20 мм, нижнее – не менее 20 мм.
- 4 Отступ красной строки: 1,25 см (5 знаков).
- 5 Междустрочный интервал: 1 см (одинарный).
- 6 Шрифт Times New Roman.
- 7 Размер шрифта – 14.
- 8 Выравнивание по ширине, цвет - черный.
- 9 Нумерация страниц: правый нижний край, начиная с 3-й страницы. Все страницы должны иметь сквозную нумерацию. Номер страницы проставляется арабскими цифрами.
- 10 Для замечаний и поправок преподавателя следует оставить не менее одной страницы в конце для рецензии.
- 11 Произвольное сокращение слов не допускается. Все заимствованные данные сопровождаются ссылками на источники (постраничные или концевые сноски с соблюдением библиографических требований). Все цитаты и ссылки на других авторов, использованные в работе должны быть соответствующим образом оформлены. Прямое цитирование «берется» в кавычки, далее в квадратных скобках идет ссылка на источник (номер источника в списке литературы) и ука-

зывается номер страницы. Ссылки на исследователей и авторов литературы отмечаются указанием в квадратных скобках номера источника, в которых раскрывается содержание материала.

12 Внутри пунктов или подпунктов могут быть приведены перечисления. Перед каждой позицией перечисления следует ставить дефис. Для дальнейшей детализации перечислений необходимо использовать арабские цифры, после которых точка не ставится, а запись производится с абзацного отступа, как показано на примере.

Пример –

1 _____.
2 _____.
- _____;
- _____;
3 _____.

13 Каждый пункт, подпункт и перечисления записывают с абзацного отступа.

14 Заголовки выполняются с абзацного отступа с прописной буквы без точки в конце, не подчеркивая. В начале заголовка помещают номер соответствующего раздела, подраздела, пункта.

15 Переносы слов в заголовках не допускаются. Если заголовок состоит из двух предложений, их разделяют точкой.

16 Расстояние между заголовком и текстом должно быть равно удвоенному межстрочному расстоянию; между заголовками раздела и подраздела – одному межстрочному расстоянию.

17 Содержание и Список использованных источников, Приложения записывают симметрично тексту с прописной буквы.

18 Содержание, заголовки, подзаголовки, Список использованных источников, Приложения выделяют полужирным начертанием.

19 Контрольная работа должна содержать ссылки на использованные первоисточники. Ссылки оформляются квадратными скобками, в которых указывается порядковый номер первоисточника по приведенному в конце контрольной работы списку использованных источников.

Пример: [7].

20 В библиографическом списке источники группируются в порядке первого упоминания о них в тексте.

21 Контрольная работа оценивается по следующим показателям

- полнота и систематизация изложенного теоретического материала;
- эрудированности в рассматриваемой области;
- использование известных результатов и научных фактов в работе;
- полнота цитируемой литературы;
- владение научным и специальным аппаратом;
- грамотность и логичность изложения материала;
- структура работы (введение, основная часть, вывод, приложения, список использованных источников).

Структура работы

1 Титульный лист.

2 Содержание с указанием нумерации начальных страниц каждого раздела работы. Название раздела печатается заглавными буквами с указанием порядкового номера и названия рубрики (1 Название).

3 Введение (актуальность выбранной темы, анализ использованных источников и литературы, структура и цель работы).

4 Основная часть (делится на разделы, разделы - на подразделы).

5 Заключение (выводы, обобщающие результаты).

6 Список использованных источников должен включать не менее 5 источников.

7 Приложения (если есть).

На титульном листе должна содержаться следующая информация:

**Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Норильский государственный индустриальный институт»
Политехнический колледж**

КОНТРОЛЬНАЯ РАБОТА

по дисциплине
«Гражданское право»

Специальность
40.02.01 Право и организация социального обеспечения

Вариант работы

Выполнил: студент заочной формы обучения: фамилия, инициалы

Шифр группы

Дата сдачи:

Проверил преподаватель: фамилия, инициалы

Оценка:

год

3 Тематический план

Наименование разделов и тем
Введение
Раздел 1 Основные положения гражданского права
Тема 1.1 Гражданское право как отрасль права
Тема 1.2 Источники гражданского права
Тема 1.3 Гражданское правоотношение
Тема 1.4 Граждане как субъекты гражданского права
Тема 1.5 Юридические лица как субъекты гражданского права
Тема 1.6 Участие публично-правовых образований в гражданских правоотношениях
Тема 1.7 Объекты гражданского права
Тема 1.8 Осуществление и защита гражданских прав. Гражданско-правовая ответственность
Тема 1.9 Сделки
Тема 1.10 Представительство и доверенность
Тема 1.11 Исковая давность и другие сроки в гражданском праве
Раздел 2 Право собственности и другие вещные права
Тема 2.1 Общие положения о праве собственности и иных вещных правах
Тема 2.2 Приобретение и прекращение права собственности
Тема 2.3 Общая собственность
Тема 2.4 Ограниченные вещные права. Защита права собственности и иных вещных прав
Раздел 3 Общая часть обязательственного права
Тема 3.1 Общие положения об обязательствах
Тема 3.2 Исполнение обязательства и способы его обеспечения. Прекращение обязательств
Тема 3.3 Гражданско-правовой договор
Раздел 4 Виды договоров
Тема 4.1 Договоры на отчуждение имущества
Тема 4.2 Договоры на передачу имущества в пользование
Тема 4.3 Договоры на выполнение работ
Тема 4.4 Договоры на оказание услуг и другие договоры
Раздел 5 Внедоговорные обязательства: понятие и виды
Тема 5.1 Понятие деликтных обязательств
Тема 5.2 Способы возмещения причиненного вреда
Раздел 6 Наследственное право
Тема 6.1 Понятие наследования
Тема 6.2 Наследование по закону и по завещанию
Раздел 7 Основы права интеллектуальной собственности
Тема 7.1 Авторское право
Тема 7.2 Патентное право

4 Содержание учебной дисциплины

Введение

Обучающийся должен:

знать:

- основные понятия дисциплины;
- гражданское право как отрасль права, юридическая наука и учебная дисциплина;
- цели и задачи дисциплины.

Содержание учебного материала

История развития частного права в России. Этапы развития российского гражданского законодательства. Гражданское право как отрасль права, юридическая наука и учебная дисциплина.

Методические указания

Сферы частного права как области, по общему правилу закрытой для произвольного вмешательства государства, в истории России почти не было. Еще в конце XVII - начале XVIII в., когда в западноевропейских государствах активно развивалось частнокапиталистическое хозяйство, русский царь был вправе по своему соизволению изъять любое имущество у любого подданного (как это, например, делал Петр I, требуя денег на ведение различных войн). Только во второй половине XVIII века Екатерина II в виде особой привилегии разрешила дворянству иметь на праве частной собственности имущество, которое не могло стать объектом произвольного изъятия в пользу государства или каких либо обременений “в казенном интересе”. Для всех остальных сословий такое имущественное положение даже юридически стало возможным только после реформ Александра II, т. е. во второй половине 60-х гг. XIX в. и существовало лишь до 1918—1922 гг., всего около 50 лет. Это и был уникальный для отечественной истории, но весьма краткий период признания и существования частного права.

Поскольку ни до этого времени, ни после него никаких частноправовых начал у нас, по сути, не существовало, государство привыкло бесцеремонно, произвольно и безгранично вмешиваться в имущественную сферу. Лишь за последние несколько лет устанавливалось, например, “замораживание” валютных счетов юридических лиц; запрет гражданам снятия со счетов в сберкассах более 500 руб. с соответствующей отметкой об этом в паспорте; требование осуществления расчетов за отгруженные товары, произведенные работы или оказанные услуги не более чем в трехмесячный срок (обращенное к формально признанным частным собственникам) и много других аналогичных мер.

Советское гражданское право развивалось в условиях господства известной ленинской установки о том, что “мы ничего “частного” не признаем, для нас все в области хозяйства есть публично-правовое, а не частное”. Такой подход имел следствием преобладание в экономике жестких централизованных начал, вызвавших к жизни, например, категорию “плановых” (“хозяйственных”) догово-

ров. Их содержание определялось не волей и интересами участников, а плановыми органами, решавшими, кто, с кем и на каких условиях будет заключать конкретный договор. Но даже при этом определение некоторых условий вынужденно отдавалось на усмотрение сторон, а договоры с участием граждан обычно находились под косвенным, а не прямым воздействием плана (если не считать системы карточного распределения товаров). Сохранялась почва для гражданско-правового регулирования, хотя его содержание было существенно видоизменено, и саму частноправовую терминологию старались вывести из широкого употребления.

В советское время, после отказа от деления права на частное и публичное, начался процесс дифференциации частноправовой сферы. Из гражданского права в качестве самостоятельных правовых отраслей выделились семейное и трудовое право, а «на стыке» гражданского и административного права возникли земельное и природо-ресурсное право. Из трудового права в свою очередь выделилось право социального обеспечения. Позднее было создано колхозное (впоследствии — сельскохозяйственное) право, которое соединяло в себе черты гражданского, трудового и отчасти административного права и в силу этого считалось «комплексной правовой отраслью», а затем возникло такое же комплексное (межотраслевое) экологическое (природоохранное) право.

Были также попытки обособления международного частного права, призванного регулировать частноправовые отношения «с иностранным элементом». Все эти правовые образования составляли «семью» цивилистических (а по сути — частноправовых) отраслей прежнего правопорядка.

Гражданский кодекс России 1994 г. впервые законодательно закрепил в п. 1 ст. основные начала частного права:

- равенство участников имущественных отношений;
- неприкосновенность собственности;
- свободу договора;
- недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела;
- беспрепятственное осуществление гражданских прав и их судебную защиту от нарушений, в том числе и со стороны публичной власти (государства).

В силу этого возможные и необходимые ограничения частноправовых начал становятся действительно исключением из правила, а не общим правилом. Частное право с древнеримских времен является порождением свободного экономического развития, неизбежно требовавшего «освобождения личности от всяких связывавших ее пут, требовавшего свободы собственности, свободы договоров, свободы завещаний.

Возвращение к традиционным основам правовой системы, основанной на принципиальном различии частного и публичного права, потребовало отказа от «наслоений» государственной экономики в гражданско-правовой сфере и известной переоценки правовой природы этих «смежных» с гражданскими отраслями права. Так, колхозное право (которое в 80-е годы прошлого века еще пытались преобразовать в более широкое по содержанию «кооперативное право») по очевид-

ным причинам вообще утратило свою самостоятельность. Право социального обеспечения, напротив, отчетливо показало свою вполне самостоятельную публично-правовую природу.

В условиях развития рыночной экономики происходит коммерциализация отношений ранее входивших в публично-правовую сферу регулирования. Так, после отказа от исключительной собственности государства на землю (а по смыслу п. 2 ст. 36 Конституции РФ - также и на другие природные ресурсы) и разрешение оборота земельных участков, т.е. гражданско-правовых сделок с ними, соответствующие отношения стали частноправовыми (гражданско-правовыми) и вышли из предмета земельного права.

Частноправовые начала проявляются и в сфере семейных отношений, например, заключение брачных контрактов. Между членами семьи возникают разнообразные имущественные отношения, с помощью которых семья выполняет функцию экономической ячейки общества. Эти обстоятельства подтверждают привязанность семейного права к гражданскому откуда оно и выделилось, являясь по сути крупной подотраслью гражданского права. Это, кстати, соответствует традициям европейского континентального права.

Но, данная позиция не разделяется некоторыми отечественными правоведами. По их мнению семейное право всегда характеризовалось преобладанием неимущественных элементов над имущественными и принципом минимального вмешательства государства в семейные отношения (главным образом, с целью защиты интересов малолетних или нетрудоспособных членов семьи), а также добровольным и равноправным характером брачно-семейных связей. Поэтому точнее было бы говорить о частноправовой природе отечественного семейного права (свойственной всем без исключения развитым правовым порядкам) как самостоятельной правовой отрасли.

Международное частное право никогда не утрачивало своей частноправовой природы, также общепризнанной в развитых правовых порядках. От гражданского права его отличают широкое использование международно-правовых норм и возможность применения к регулируемым отношениям правил других (зарубежных) правовых порядков, устанавливаемая специальными коллизионными нормами национального права. Международно-правовая «составляющая» данной правовой отрасли, игрою говоря, вообще не позволяет полностью включать ее в какую-либо национальную правовую систему. Вместе с тем международное частное право, безусловно, осуществляет частноправовое регулирование отношений, входящих в его предмет.

Трудовое право в настоящее время сложно охарактеризовать как однозначно частное или публичное. В пользу его частноправового характера свидетельствуют прежде всего правила о трудовом договоре, составляющие основу этой отрасли и получившие новое развитие в условиях рыночных преобразований. Трудовое право также построено на началах юридического равенства, инициативы и имущественной самостоятельности участников регулируемых им отношений. Частноправовым оно является в европейском континентальном праве, прежде всего, в его германской ветви. С другой стороны, в трудовом праве содержится

широкий круг социальных гарантий работников, установленных в общественных (публичных), а не только в частных интересах, что влечет известные особенности правового регулирования. Вместе с тем самостоятельность трудового права, как и его тесная генетическая связь с гражданским правом обычно не подвергаются сомнению.

Представители науки трудового права отстаивают специфику этой правовой отрасли как «сочетающей» в себе частные и публичные элементы. Некоторые авторитетные цивилисты, напротив, последовательно выступают за объединение семейного, земельного и трудового права в «единое частное (гражданское) право» при сохранении отдельного регулирования соответствующих отношений.

В целом можно считать, что в российском правопорядке в общую систему частного права входят четыре обычно признаваемые самостоятельными правовые отрасли: гражданское право, семейное право, трудовое право, международное частное право.

Такое положение составляет особенность отечественной системы частного права, поскольку в континентальном европейском праве эти правовые образования обычно рассматриваются в качестве составных частей (подотраслей) гражданского права, а частное право во многих случаях традиционно разделяется на гражданское и торговое (коммерческое) право (последнее столь же традиционно отсутствует в отечественной правовой системе). Частное право, будучи объективно необходимой важнейшей составной частью всякого развитого правопорядка, в конкретной правовой системе представляет собой результат собственного развития в реальных национальных условиях. Это полностью относится и к его системе, складывающейся под влиянием тех же факторов.

Деление права на частное и публичное обусловлено:

- природой регулируемых общественных отношений;
- характером и способами воздействия на них нормами права.

Очевидно, например, что публичные отношения в области государственного управления не могут строиться на принципах свободы и самостоятельности их участников, поскольку изначально они возникли как отношения власти и подчинения. Вместе с тем, право является публичным не потому, что им обязывается или управомочивается государство как носитель властных полномочий, а потому каков характер заинтересованности государства в соблюдении каждого конкретного права. О публичной природе правовых отношений следует говорить лишь тогда, когда государство проявляет «заинтересованность» в ненарушимости каждого отдельно взятого права либо его осуществлении. Это происходит оттого, что даже единичное нарушение права представляют собой «действия во зло» государству и в целом гражданскому обществу. Нарушения чужих прав запрещены законом и, установив запреты, государство контролирует их соблюдение силой своего авторитета. Факт нарушения в этом случае является посягательством на публично-правовые установления, и государство реагирует на эти факты Деятельностью специально созданных органов публичной власти. Именно государство в этих отно-

шениях требует от своих граждан предписанного поведения, а граждане обязаны соблюдать предписания и запреты государственной власти.

В частноправовых (гражданских) отношениях - право требования определенного поведения обязанных лиц принадлежит не государству непосредственно, а лицам, наделенным субъективными правами, право требования выступает, не как веление правомочного субъекта, а лишь как его притязание на должное поведение лица обязанного. Эти отношения формируются по инициативе их участников. При этом участники гражданско-правовых отношений преследуют свои собственные (частные) интересы и соотносятся между собой как юридически равные, имущественно обособленные и организационно самостоятельные субъекты.

Юридическое равенство субъектов гражданско-правовых отношений выражается в том, что это отношения равенства сторон, не основанные на властном или ином каком-либо подчинении друг другу. Стороны данных правоотношений - лицо правомочное и обязанное. При этом правомочное лицо вправе рассчитывать на поведение обязанного субъекта, условия и порядок которого стороны правоотношения согласовали самостоятельно и добровольно. Это поведение для другого лица существует как его обязанность, возложив которую на себя, лицо тем самым породило субъективное право другой стороны правоотношения. Иногда такая обязанность возникает в силу закона, например, в случаях причинения вреда, но и здесь право правомочной стороны выступает как притязание, но не веление. Сторона обязательственного деликтного правоотношения, также как и в других гражданских правоотношениях, не наделяется возможностью давать обязательные для исполнения указания и приказы. Она лишь может рассчитывать на такое поведение лица обязанного, содержание которого определено законом.

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

Система отрасли права выражается в её внутреннем строении, обусловленном теми связями, которые существуют между её нормами, определяют основы их дифференциации и интеграции в определённые правовые образования, обладающие признаками элемента системы, а также структуру последних.

ГП как учебная дисциплина изучает, прежде всего, ГП науку и включает в себя те вопросы, которые предусмотрены учебными планами и программами. Задачи, стоящие перед ней главным образом учебно-методические. Курс ГП отличается от ГП как отрасли, законодательства и науки по предмету, объектам и структуре. Система курса ГП основывается на делении всего учебного материала на крупные разделы, подлежащие изучению в строгой последовательности. При этом можно выделить 2 основные части: общие положения (в т.ч. вещные, исключи-

тельные и иные НИ права) и обязательственное право (охватывающее отношения И оборота и отличающуюся наибольшим объемом нормативного материала).

Вопросы для самоконтроля

- 1 История развития частного права в России
- 2 Гражданское право, что изучает?

Раздел 1 Основные положения гражданского права

Тема 1.1 Гражданское право как отрасль права

Обучающийся должен:

знать:

- предмет гражданского права;
- метод гражданского права;
- принципы гражданского права;
- функции гражданского права;
- система гражданского права.

Содержание учебного материала

Предмет гражданско-правового регулирования. Понятие и виды имущественных отношений, регулируемых гражданским правом. Понятие и виды неимущественных отношений, регулируемых гражданским правом. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. Основные функции и принципы гражданского права. Структура гражданского права.

Методические указания

Гражданский кодекс РФ. Ст. 2 устанавливает предмет гражданско-правового регулирования, указывая на 2 группы отношений: имущественные и личные неимущественные.

Имущественные отношения - главный и решающий предмет гражданско-правового регулирования. При этом необходимо определить: 1 Какие общественные отношения являются имущественными и 2 какие из этих имущественных отношений составляют предмет гражданского права.

1 Во всяком обществе имущественные отношения тесно связаны с производственными отношениями, составляющими его базис. Производственные отношения, как известно, являются объективными, независимыми от воли людей. Но люди, вступающие в производственные отношения одарены сознанием, волей. Имущественные отношения как отношения волевые представляют собой общественные связи иного порядка. Конкретные имущественные отношения, т.е. отношения между определенными участниками - это волевые отношения, в которых отражаются производственные отношения. Право не способно регулировать производственные отношения. Конкретное же отношение, выступающее в качестве единичного общественно-экономического отношения, формирующегося между конкретными лицами по поводу столь же конкретных материальных благ, право

регулирует, придавая указанным экономическим актам соответствующее юридическое значение.

2 Гражданское право регулирует только имущественно-стоимостные отношения, к которым в первую очередь относятся товарно-денежные, а также связанные с действием закона стоимости (отношения по обмену вещами, дарению и т.п.).

Вторая группа отношений - личные неимущественные отношения, которые лишены экономического содержания и возникают по поводу нематериальных благ, которые неотделимы от личности.

Гражданское право регулирует 2 группы личных неимущественных отношений: непосредственно связанные с имущественными (авторские, патентные и т.д.); личные неимущественные как таковые (честь, достоинство, право на изображение, на тайну и т.п.).

Ст. 2. п. 1 ч. 3 закрепила в составе предмета гражданского права предпринимательские отношения - отношения с участием предпринимательских структур. Эти отношения, если они складываются как отношения собственности, как отношения товарно-денежного оборота и так далее - суть предмета гражданского права.

С включением природных ресурсов в число объектов частной собственности расширился диапазон охвата отношений, регулируемых гражданским правом. Так, все сделки по поводу земли, права собственности на землю регулируются гражданским правом (гл. 17 ГК РФ). По мере включения других природных ресурсов в объекты частной собственности (лес, недра, воды) и соответственно в гражданский оборот в перспективе будет меняться и соотношение гражданского законодательства с иным законодательством.

ГК урегулировал отношения опеки и попечительства, акты гражданского состояния, имущественные отношения в семье, которые ранее регламентировались КоБС.

Гражданское право может также регулировать при специальном указании закона налоговые, финансовые и административные отношения (например, ст. 855 ГК регулирует финансовые отношения в части установления очередности списания денежных средств), а также трудовые отношения, если соответствующие нормы включены в гражданское законодательство или же в КЗоТ есть отсылка к ГК.

Отграничение гражданского права от смежных отраслей права.

1 Гражданское и административное право.

Любая деятельность человека требует определенной организации. Те организационные отношения, которые возникают в сфере производства, распределения, обмена или потребления, самым тесным образом связаны с возникающими там же имущественными отношениями. Например, для занятия отдельными видами деятельности необходимо получить лицензию от компетентного органа государственного управления. Поэтому между органом государственного управления возникает организационное отношение по получению лицензии, по своей природе

опирающееся на властные полномочия органа. Указанные отношения регулируются нормами административного права.

2 Гражданское и трудовое право.

Для разграничения гражданского и трудового права принципиальное значение имело то обстоятельство, что рабочая сила не признавалась товаром. Поэтому правовое регулирование отношений, возникающих по поводу трудовой деятельности человека, регулировалось трудовым правом, в котором отдается приоритет юридическим интересам работника.

Однако по мере перехода к рыночной экономике все более товарный характер приобретает и рабочая сила. Вместе с этим стирается грань между гражданским и трудовым правом и все больше гражданско-правовых элементов используется при регулировании трудовых отношений.

3 Гражданское и природоресурсовое право.

Земля, ее недра, леса, воды, и другие природные объекты не созданы трудом человека, а даны ему самой природой. Поэтому долгое время считалось, что возникающие по поводу природных объектов отношения лишены стоимостного признака и поэтому должны регулироваться нормами отрасли природоресурсового права. В настоящее время земля и другие природные объекты втягиваются в товарный оборот, и складывающиеся по поводу их имущественные отношения приобретают стоимостной характер, включаясь тем самым в предмет гражданского права. Подтверждением того служит глава 17 ГК.

4 Гражданское и финансовое право.

Имущественные отношения, которые возникают в процессе деятельности органов государственного управления в связи с накоплением денежных средств и распределением их на общегосударственные нужды, лишены стоимостного признака. Движение денег осуществляется по прямым безэквивалентным связям. Поэтому указанные имущественные отношения регулируются нормами финансового права. Это нашло отражение в п. 3 ст. 2 ГК.

5 Гражданское и семейное право.

Между членами семьи также складываются имущественные отношения. Но в силу особого их характера они утрачивают стоимостной характер. Поэтому имущественно-семейные отношения регулируются нормами семейного, а не гражданского права. Что касается личных неимущественных отношений, то они складываются между строго определенными членами семьи, и индивидуализации гражданина как личности не происходит. Поэтому данные отношения также регулируются нормами семейного права. Сейчас происходит сближение отношений, регулируемых данными отраслями. В частности, допускается заключение между супругами брачных контрактов.

Метод гражданско-правового регулирования.

Гражданско-правовой метод - способ воздействия на отношения, который является дозволительным, характеризуется наделением субъектов на началах их юридического равенства способностью к правообладанию, диспозитивностью и инициативой, обеспечивает установление правоотношений на основе правовой самостоятельности сторон.

1 **Правонаделение.** Гражданское право, и в том состоит главная сущностная черта его метода, наделяет участников отношений субъективными правами как средствами удовлетворения признаваемых законом интересов и обеспечивает права соответствующими юридическими мерами.

2 **Дозволительность** выражается в первичности управомочивающих норм. Все запретительные нормы выполняют вспомогательную функцию и используются для определения границ закрепляемого в законе права. Обязывающие нормы также направлены либо на охрану субъективных прав, либо используются для определения рамок дозволенного поведения.

3 **Диспозитивность.** Гражданское право закрепляет правовую свободу субъектов как способность осуществлять права и приобретать обязанности по своему усмотрению. Диспозитивность проявляется в изобилии диспозитивных норм.

4 **Правовая инициатива** означает, что приобретение субъективных прав происходит по инициативе субъектов гражданского права путем совершения ими определенных действий, т.е. «первый шаг» в развитии отношений принадлежит субъектам гражданского права.

5 **Юридическое равенство** выполняет роль «лакмусовой бумажки», фиксирует присутствие элементов гражданско-правового регулирования.

Суть юридического равенства означает отсутствие между субъектами гражданского права связи, построенной на началах власти и подчинения.

Равенство субъектов с позиций юридических фактов означает, что лица в одинаковой мере наделяются правовой инициативой и диспозитивностью. Стороны располагают в принципе равной возможностью усмотрения относительно вступления или не вступления в правовую связь. Равенство субъектов обнаруживается и в содержании прав и обязанностей. Управомоченное лицо обладает правом, но не велением; наделение одного лица правом требования определенного поведения от другого не означает одновременного снабжения властью первого и подчинения ему второго лица.

Ряд авторов среди черт метода гражданско-правового регулирования называет имущественный характер мер гражданско-правовой ответственности и восстановительный характер мер защиты нарушенных гражданских прав.

Таким образом, гражданское право - это совокупность правовых норм, регулирующих на началах юридического равенства сторон имущественно-стоимостные и личные неимущественные отношения.

Принципы гражданского права.

Принципы гражданского права - это основополагающие идеи, в соответствии с которыми осуществляется регулирование имущественных и личных неимущественных отношений.

1 **Принцип равенства участников имущественных отношений.** Равенство, конечно, не имущественное, и не равенство их правоспособности, и не равенство прав в конкретном отношении. Под принципом равенства следует понимать равенство участников имущественных отношений как субъектов, воля которых не зависит друг от друга. Они не связаны ничем, они не подчиняются друг другу.

2 Неприкосновенность собственности. В этом положении проявляется принцип, закрепленный п. 3 ст. 35 Конституции РФ. Неприкосновенность собственности отражена и в п. 2 ст. 8 Конституции РФ, где предусмотрено, что в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

3 Свобода договора лежит в основе всего договорного права. Конкретное выражение данного принцип помимо ст. 1 нашел также в ст. 421 ГК.

В ряде статей предусмотрены неблагоприятные последствия, которые наступают в случаях, когда свобода договоров оказывается нарушенной (например, ст. 426 и 420 ГК содержит необходимые гарантии, предоставляемые более зависимой стороне - потребителю).

4 Недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела. Указанное положение опирается на ст. 23 Конституции РФ. Нарушение указанной статьи усматривается среди прочего в таких действиях, как распространение ложных сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию гражданина и юридического лица.

5 Необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав. Норма ст. 9 ГК гласит: «Граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права». Указанная норма не исключает введение законодателем определенных ограничений на реализацию соответствующих прав. В ГК установлен запрет на использование некоммерческими организациями гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления ими своим доминирующим положением на рынке и др. (ст. 10 ГК).

6 Обеспечение восстановления нарушенных прав. ГК (ст. 12) включил восстановление положения в число основных способов защиты гражданских прав.

7 Судебная защита нарушенного права.

Это положение находит прямую поддержку в ст. 46 Конституции РФ.

Функции гражданского права.

У гражданского права 2 функции:

- регулирование отношений;
- функция защиты.

Функция регулирования расшифрована в ст. 2 ГК. Гражданское право определяет правовое положение субъектов, порядок осуществления права собственности, порядок регулирования договорно-обязательственных правоотношений; основания возникновения и содержание исключительных прав в сфере творческой деятельности. Это все функции регулирования.

Гражданское право и защищает отношения путем восстановления нарушенного права, а где это невозможно, - путем компенсации. Но неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные права защищаются, но не регулируются гражданским правом.

Система гражданского права.

Нормы гражданского права расположены не хаотично, а находятся в определенной системе, что имеет и важное практическое значение, т.к. отыскать и

применить к конкретному случаю соответствующую норму гражданского права легче, если эти нормы систематизированы.

В гражданском праве выделяется Общая часть.

Общая часть отражает однородность предмета отраслевого регулирования, служит объединяющим началом для всех отраслевых норм. Благодаря нормам Общей части осуществлено единообразное регулирование имущественно-стоимостных отношений между гражданами, между юридическими лицами, между юридическими лицами и гражданами во всех сферах деятельности.

Общая часть дает юридико-технические преимущества, позволяющие избежать массу практических неудобств, вызванных ростом числа взаимных отсылок или ненужного дублирования правовых норм в различных структурных подразделениях гражданского права. Например, чтобы не повторять в каждом институте нормы об исковой давности они как бы «выносятся за скобки» и включаются в Общую часть, приобретая тем самым общее значение для всех институтов гражданского права.

В Общей части определено правовое положение граждан и юридических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, предусмотрены общие требования к ценным бумагам, установлены общие правила о сделках и представительстве, содержатся общие положения о праве собственности, обязательствах и договорах.

Особенная часть гражданского права представлена конкретными видами договоров и внедоговорных обязательств. Именно в Особенной части содержатся нормативные положения, вступление в действие которых является насущной, крайне необходимой потребностью повседневной хозяйственной практики, связанной с деловым рыночным оборотом.

Положения Особенной части реализуют, претворяют в конкретных юридических отношениях те общие принципы и начала, которые закреплены в Общей части. Наряду с общими родовыми признаками общественные отношения, входящие в предмет гражданского права, характеризуются специфическими особенностями, предопределяющими внутреннюю структурную дифференциацию гражданского права, поэтому внутри гражданского права можно выделить 5 подотраслей: право собственности и другие вещные права, обязательственное право, личные неимущественные права, право на результаты творческой деятельности, наследственное право. Каждая из указанных подотраслей имеет свой предмет и метод правового регулирования. Так, например, предмет обязательственного права составляют отношения экономического оборота, опосредствующие процесс перемещения материальных благ, поэтому применяется метод предоставления управомоченному лицу возможности требовать совершения в его пользу определенных и притом активных действий.

В рамках конкретной подотрасли существуют правовые институты. Так, подотрасль обязательственного права состоит из двух институтов: договорные и внедоговорные обязательства. Каждый из этих правовых институтов, в свою очередь, подразделяется на субинституты. Например, институт договорных обязательств подразделяется на следующие субинституты: обязательства по реализации

имущества, обязательства по оказанию услуг, обязательства по выполнению работ и др.

Вопросы для самоконтроля

- 1 Предмет гражданского права.
- 2 Метод гражданского права.
- 3 Система гражданского права.

Тема 1.2 Источники гражданского права

Обучающийся должен:

знать:

- понятие и виды источников гражданского права;
- нормы международного права как источники гражданского права;
- действие норм гражданского права в пространстве, во времени и по кругу лиц;
- аналогия закона и аналогия права.

Содержание учебного материала

Понятие и виды источников гражданского права. Нормы международного права как источники гражданского права. Значение постановлений пленумов Верховного суда и Высшего арбитражного суда РФ и судебной практики для регулирования гражданско-правовых отношений. Роль обычаев делового оборота для дальнейшего развития гражданских отношений. Действие норм гражданского права в пространстве, во времени и по кругу лиц. Аналогия закона и аналогия права.

Методические указания

В теории права пол термином «источник права» традиционно понимается собственно форма права, которая представляет собой способ внешнего выражения и закрепления содержания норм права.

Таким образом, **источник гражданского права** - это объективированная форма выражения и закрепления содержания гражданско-правовых норм вовне.

Ст. 71 Конституции РФ относит к ведению РФ гражданское законодательство. Пункт 2 ст. 3 ГК устанавливает, что гражданское законодательство состоит из Кодекса и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов. Вместе с тем, гражданско-правовые отношения регулируются актами Президента, Правительства, а также министерств и иных федеральных органов исполнительной власти.

Федеральные законы могут быть приняты по любому вопросу, если иное не предусмотрено Конституцией РФ или федеральными конституционными законами. Большое число норм ГК содержат отсылку к законам.

Особое место в системе гражданского законодательства принадлежит ГК, и нормы всех других законов должны соответствовать Кодексу.

ГК РФ не относится к числу федеральных конституционных законов, поскольку он не отвечает требованиям, предъявляемым к такого рода актам (ст. 108 Конституции РФ). Вместе с тем, по своей юридической силе в определенной мере ГК приравнивается к ним.

Указы Президента, не противоречащие ГК или иному федеральному закону, могут быть приняты по любому вопросу, которые входят в компетенцию Президента, если в ГК нет указаний на то, что соответствующий вопрос может быть урегулирован только законом.

Постановления Правительства могут быть приняты лишь на основании и во исполнение Кодекса и иных законов, а также указов Президента РФ.

Министерства и ведомства могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права в случаях и пределах, предусмотренных ГК, другими законами и иными правовыми актами («ведомственные нормативные акты»).

Таким образом, существует вертикальная иерархия нормативных актов.

Кроме вертикальной иерархии есть еще и горизонтальная, которая следует за вертикальной, главенствующей.

Горизонтальная иерархия ограничивается трояким проявлением:

- новый закон обладает приоритетом по отношению к ранее названному;
- «специальные законы вытесняют общие»;
- верховенство ГК над другими федеральными законами.

ГК РФ относит к источникам права и обычай делового оборота (в подразделе 2 раздела III ГК насчитывается 13 случаев делового оборота, во 2 ч. ГК их более 19. Ст. 5 ГК дает понятие обычая делового оборота, указывая 3 позитивных признака:

- правило поведения;
- используется в строго определенной области;
- сложившееся и широко применяемое.

2 негативных:

- не должен быть предусмотрен в законе или ином правовом акте;
- не может противоречить законодательству.

Так, в свое время Внешнеторговый арбитраж СССР в одном из дел обосновал решение ссылкой на обычай, смысл которого состоял в том, что отказ покупателя от принятия и оплаты доставленного ему товара влечет за собой не только потерю всех выгод, которые покупатель приобрел бы, исполнив договор, но и наступление ответственности перед продавцом за убытки, которые по этой причине могут произойти. Ссылка на обычай понадобилась арбитражу и для определения различий в понятиях «рабочий люк» и «бункерный люк» на корабле.

Существующие в разных странах обычаи в рядке случаев кодифицируются и унифицируются международными организациями. Примером такой унификации могут служить разработанные Международной торговой палатой Международные правила толкования торговых терминов «Инкотермс». Но Правила «Инкотермс-90» не следует отождествлять с обычаями делового оборота в том понимании, в каком он обозначен в ст. 5 ГК. В отличие от обычаев делового оборота

правила «Инкотермс-90» применяются только при условии, если стороны включили отсылку к «Инкотермс-90» в заключаемый ими договор.

Россия является активным участником международных экономических и культурных связей и сотрудничества. В силу этого российское гражданское законодательство вынуждено включать немало норм, относящихся к отношениям, например, с участием иностранных предпринимателей.

Вместе с тем важную роль в регулировании таких отношений играет международное право (см. п. 1 ст. 7 ГК).

Среди международных актов особое место занимают конвенции (например, Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Венская конвенция). Россия является участником и других аналогичных актов. Вступившие в силу для РФ международные договоры подлежат официальному опубликованию. Кодекс в п. 2 ст. 7 ГК предотвращает возможные коллизии международного и национального законодательства, содержит норму о приоритете международного договора по отношению к гражданскому законодательству России.

Статья 7 ГК закрепляет и принцип непосредственного применения международных договоров РФ к гражданским правоотношениям, если только из самого характера международного договора не вытекает, что для его применения необходимо издание внутригосударственного акта (например, Парижская конвенция по охране промышленной собственности. Она в ряде случаев содержит прямые отсылки к национальному законодательству, которое должно решить соответствующий вопрос).

Правила морали и нравственности становятся источниками гражданского права лишь в том случае, если они закреплены в каком-либо нормативном акте, входящем в систему гражданского законодательства. В этом случае правила морали и нравственности становятся правовой нормой, воплощенной в конкретном нормативном акте гражданского законодательства. Так, ст. 227 ГК закрепляет правило морали и нравственности о необходимости возврата найденной вещи лицу, потерявшему ее, или ее собственнику.

Пленумы Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ рассматривают обобщенные материалы и дают о порядке судебного толкования руководящие разъяснения по вопросам применения законодательства. Указанные разъяснения являются актами применения права. Постановления судебных Пленумов должны лишь толковать и разъяснять смысл гражданского законодательства, но не создавать новые нормы гражданского права. Поэтому они не являются источниками гражданского права. Однако суды при разрешении конкретных споров обязаны применять соответствующие нормы гражданского права лишь в истолковании, содержащихся в постановлении соответствующего судебного пленума, который имеет важное значение для обеспечения гражданского законодательства на всей территории РФ.

Не является источником гражданского права и сложившаяся судебная практика, под которой понимается многократное единообразное решение судами одной и той же категории дел.

Не относится к числу источников гражданского права и судебный прецедент, под которым понимается решение суда по конкретному делу. Такое решение обязательно только для лиц, участвующих в данном деле. Оно не имеет обязательной силы для судей, рассматривающих аналогичное дело.

Действие гражданского законодательства.

По общему правилу нормы гражданского законодательства не имеют обратной силы, т.е. они распространяют действие только на отношения, которые возникают после введения соответствующего акта в действие. Ст. 4 ГК допускает возможность исключений из этого правила, но непременно закрепленных в самом законе.

Отношения, регулируемые гражданским законодательством, нередко носят длящийся характер, а потому отдельные права и обязанности могут возникнуть их этих отношений уже после того, как возникло само правоотношение. Например, банк в марте открывает кредитную линию, а в ноябре появятся новые законы о банковском кредитовании, которым условия договоров не соответствуют. В этом случае возникает вопрос: какое законодательство должно применяться: действовавшее в период заключения договора или новое?

Пункт 2 ст. 4 ГК предусматривает, что к отношениям, возникающим до введения в действие нового акта гражданского законодательства, он применяется только к правам и обязанностям, которые появились после введения его в действие.

Гражданский кодекс содержит исключение из этого правила, рассчитанное на договоры (ст. 422 ГК). Значит, в приведенном выше примере должен был бы все-таки применяться старый акт.

Однако указанное правило ГК действует только в случае, когда в новом акте не предусмотрено, что он распространяет силу на ранее заключенные договоры. Именно так поступил Вводный закон по отношению к ГК. Гражданско-правовые нормативные акты распространяют свое действие на всю территорию РФ; однако орган, издавший гражданско-правовой нормативный акт, может ограничить территорию действия данного акта.

Гражданское законодательство распространяется на всех лиц, находящихся на территории РФ. Вместе с тем, в самом акте может быть установлено или вытекать из его смысла, что он применяется не ко всем, а лишь к определенной группе лиц. Так, в Законе РФ «О защите прав потребителей» установлено, что он распространяет свое действие только на тех субъектов гражданского права, которые относятся к потребителям.

Применение гражданского законодательства.

ГК различает аналогию закона и аналогию права. К ним прибегают, когда определенное отношение прямо не урегулировано нормативными актами или договором. В начале стремятся применить аналогию закона и лишь при невозможности достичь подобным образом результата, прибегают к аналогии права.

Аналогия закона выражается в том, что к соответствующим отношениям, поскольку это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходное отношение.

Смысл применения аналогии права состоит в том, что права и обязанности лица определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства и требований разумности, добросовестности и справедливости.

Вопросы для самоконтроля

- 1 Система гражданского законодательства.
- 2 Действие гражданского законодательства.
- 3 Применение гражданского законодательства.

Тема 1.3 Гражданское правоотношение

Обучающийся должен:

знать:

- понятие, содержание и форма гражданского правоотношения;
- субъекты и объекты гражданского правоотношения;
- виды гражданских правоотношений;
- основания гражданских правоотношений.

Содержание учебного материала

Понятие и основные особенности гражданских правоотношений. Элементы гражданских правоотношений: объекты, субъекты, содержание. Виды гражданских правоотношений. Понятие юридических фактов как оснований гражданских правоотношений. Классификация юридических фактов.

Методические указания

Понятие, содержание и форма гражданского правоотношения.

Гражданское правоотношение это один из видов правоотношения, которому присущ ряд общих и специфических черт и признаков. Общие черты правоотношения известны из курса основ теории государства и права. К числу специфических моментов могут быть отнесены:

- субъектный состав гражданского правоотношения (физические лица, юридические лица, государство);
- организационно-правовая и имущественно-правовая обособленность участников гражданских правоотношений;
- юридическое равенство указанных лиц по отношению друг к другу;
- объекты гражданских правоотношений (материальные и нематериальные блага);
- юридическое содержание и структура гражданского правоотношения. В большинстве случаев гражданское правоотношение имеет сложную структуру и состоит из двух и более субъективных прав и обязанностей;
- особенности мер защиты и характер гражданско-правовой ответственности (рассмотрены при характеристике метода).

Гражданское правоотношение - основанное на нормах гражданского закона правоотношение, складывающееся по поводу материальных и нематериальных благ, участники которого, обладая правовой автономией и имущественной обособленностью, выступают в качестве юридически равных носителей прав и обязанностей.

Содержание гражданских правоотношений образует взаимодействие их участников, осуществляемое в соответствии с их субъективными правами и обязанностями.

Под субъективным правом понимается определенная законом мера возможного поведения управомоченного лица, которая может выражать правовую возможность:

- совершения определенного действия самим управомоченным лицом;
- требование управомоченным лицом от другого лица (или лиц) совершения известных действий или воздержания от иных.

Под субъективной гражданской обязанностью понимается установленная или санкционированная законом мера должного поведения обязанного лица, которая состоит в необходимости: а) совершения определенного положительного действия; б) воздержания от совершения определенных действий, которыми может быть нарушены права, принадлежащие управомоченному лицу.

Субъективные права и субъективные обязанности образуют правовую форму гражданского правоотношения.

Субъекты и объекты гражданского правоотношения.

Субъектами, т.е. участниками гражданских правоотношений, могут быть:

- граждане России, иностранные граждане, лица без гражданства;
- российские и иностранные юридические лица;
- Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования.

Все возможные субъекты гражданских правоотношений охватываются понятием «лица». Лица характеризуются тем, что они являются носителями субъективных гражданских прав и обязанностей.

Под объектом правоотношения обычно понимают то, на что данное правоотношение направлено и оказывает определенное воздействие, т.е. поведение его субъектов, направленное на различного рода материальные и нематериальные блага.

По вопросу об объекте гражданского правоотношения в литературе высказываются самые различные мнения. Одни авторы считают, что в качестве объекта всегда выступают вещи, другие полагают, что объект образует поведение человека.

Развернутое теоретическое обоснование точки зрения, в соответствии с которой единственным и единственным объектом правоотношения является «человеческое поведение, деятельность или действия людей» дает О.С. Иоффе. Он указывает, что ни вещи, ни так называемые личные нематериальные блага не способны к реагированию на воздействие, оказываемое субъективным правом и правовой обязанностью и одна лишь деятельность человека, человеческое поведение, выраженное в действиях или в воздержании от действий, способны к реагированию на

правовое воздействие, поскольку существует единый и единственный объект правомочия и обязанности, а стало быть, и объект правоотношения - человеческое поведение, деятельность или действия людей.

В качестве промежуточного варианта толкования содержания понятия «объект правоотношения» (определенный синтез между «вещной» и «поведенческой» теориями «объекта правоотношения») выступает доктрина, подразделяющая всю совокупность объектов прав на 2 категории: вещи и действия, а по существу - объединяющая их под одним понятием «объекта правоотношения» и за вещами, и за действиями одновременно.

Почти каждая из названных теорий имеет существенные посылки и рассуждения, с которыми трудно спорить. Вместе с тем они не лишены и некоторых недостатков (см. подробнее рекомендованную литературу).

Виды гражданских правоотношений.

1 В зависимости от того, какое общественное отношение урегулировано различают имущественные и личные неимущественные отношения. Имущественные отношения устанавливаются в результате урегулирования нормами гражданского права имущественно-стоимостных отношений, а личные неимущественные - в результате урегулирования законодательством личных неимущественных отношений.

Механизм воздействия гражданского имущественного правоотношения своим содержанием на объект следующий: управомоченная сторона своим поведением воздействует на обязанную сторону, которая под влиянием этого и совершает действия, направленные на соответствующие материальные блага. Например, заказчик требует от подрядчика выполнения работ в соответствии с заключенным договором, предопределяя поведение подрядчика, которое всегда связано с воздействием на предметы материального мира.

В личном неимущественном правоотношении в качестве объекта выступает поведение сторон, направленное на различного рода нематериальные блага, такие как честь, достоинство, имя человека и т.д.

Имущественные права защищаются посредством возмещения причиненных убытков. Защита личных неимущественных прав осуществляется другими способами, например, опровержением порочащих сведений.

2 В зависимости от структуры межсубъектной связи все гражданские правоотношения делятся на относительные и абсолютные. В относительных правоотношениях управомоченному лицу противостоят строго определенные обязанные лица (например, договор купли-продажи). В абсолютных правоотношениях управомоченному лицу противостоит неопределенное число обязанных лиц (право собственности).

3 В зависимости от способа удовлетворения интересов управомоченного лица различают вещные и обязательственные правоотношения.

В вещном правоотношении интерес управомоченного лица удовлетворяется за счет полезных свойств вещей путем непосредственного взаимодействия с вещью. В обязательственном правоотношении интерес уполномоченного лица мо-

жет быть удовлетворен только за счет определенных действий обязанного лица по предоставлению управомоченному лицу соответствующих материальных благ.

4 Организационные отношения направлены на упорядочение, т.е. нормализацию иных отношений, способствуют процессу реализации правоотношений. Выделяют организационно-предпосылочные (связи в процессе заключения договора), делегирующие (выдача доверенности), информационные (обязать продавца сообщить о правах 3-х лиц на имущество).

Основания возникновения правоотношений.

Юридический факт - это такой факт реальной действительности, с которым нормы действующего права связывают возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений.

1 В движении гражданского правоотношения существуют 2 этапа: возникновение и прекращение, промежуточным и не всегда существующим моментом может быть названо изменение. Соответственно этому в науке гражданского права различают факты: правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие.

2 По своему содержанию факты подразделяются на юридические события и юридические действия (данное деление вам известно из курса основ теории права).

Совокупность юридических фактов, необходимых и достаточных для наступления предусмотренных законом юридических последствий называется юридическим составом.

Фактическим способом могут формироваться квазисобытия и квазидействия, которые являются искусственно создаваемыми юридическими фактами (например, фикция объявления гражданина умершим).

К фикциям близки презумпции - закрепленные в нормах права предположение о наличии или отсутствии юридических фактов, основанных на связи между ними и фактами наличными и подтверждающими предшествующим опытом.

Отличие презумпций от фикций в том, что фикции не основаны на предшествующем опыте или известных фактах, возникают по воле законодателя. Если фикция заведомо неистинное положение, принимаемое за истинное, то презумпция исходит из высокой степени вероятности и истинности. Примером гражданско-правовой презумпции может служить норма ст. 523 ГК РФ. Кроме того, ГК РФ закрепляет презумпцию разумности действий и добросовестности участников гражданских правоотношений; презумируется согласие участников общей совместной собственности и т.д.

Вопросы для самоконтроля

- 1 Как определяется понятие «гражданское правоотношение»?
- 2 Каковы особенности гражданского правоотношения по сравнению с другими правоотношениями?
- 3 Какими признаками отличаются гражданские правоотношения от других?
- 4 Какова структура гражданского правоотношения?
- 5 Как определяются субъекты гражданских правоотношений, каковы их виды?

Тема 1.4 Граждане как субъекты гражданского права

Обучающийся должен:

знать:

- правоспособность граждан;
- дееспособность граждан;
- имя и место жительства гражданина;
- безвестное отсутствие гражданина и объявление его умершим;
- опека и попечительство.

Содержание учебного материала

Понятие и состав гражданской правосубъектности. Понятие правоспособности гражданина, её содержание. Возникновение и прекращение правоспособности. Недопустимость лишения и ограничения правоспособности.

Понятие и элементы дееспособности гражданина. Возникновение дееспособности. Дееспособность малолетних. Объем дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет. Эмансипация и другие способы снижения возраста достижения дееспособности. Ограничение дееспособности и признание гражданина недееспособным.

Предпринимательская деятельность граждан. Место жительства гражданина. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление его умершим: порядок, условия и правовые последствия. Акты гражданского состояния: понятие и виды. Значение актов гражданского состояния.

Методические указания

Правоспособность граждан.

Под правоспособностью граждан согласно ст. 17 ГК РФ понимают способность гражданина иметь гражданские права и обязанности.

Характерными чертами правоспособности граждан являются:

- гарантированность (реальность);
- принцип равенства, т.е. равная возможность всех иметь все предусмотренные законом права и обязанности;
- связь прав и обязанностей.

Правоспособность не должна отождествляться с субъективными правами. В понятии правоспособности существо заключается не в «праве», в «способности», которой наделяет закон лиц к обладанию правами. Соотношение правоспособности и субъективного права раскрывается через взаимосвязь таких категорий как возможность и действительность.

Содержание правоспособности раскрывается в ст. 18 ГК РФ. В литературе по-разному обосновывается юридическое содержание гражданской правоспособности и в ее теоретическом освещении вырисовываются 2 противоположных взгляда: теории динамической правоспособности, выдвинутая М.М. Агарковым, и противопоставленная ей Братусем С.Н. теория статической правоспособности.

Согласно динамической теории содержание правоспособности зависит от того, какими конкретными правами лицо обладает, в каких отношениях фактически находится. Правоспособность меняет свое содержание всякий раз для каждого лица вслед за его отношениями с другими лицами.

Согласно статистической теории содержание правоспособности всецело зависит от ее государственного признания. Правоспособность - это не конкретные права и обязанности, а абстрактная и всеобщая предпосылка обладания ими.

Возникновение правоспособности связывается с моментом рождения гражданина, а прекращение - с моментом смерти, независимо от причин ее наступления.

Собственными действиями гражданин не может ограничить свою правоспособность или отдельные ее элементы.

Дееспособность граждан.

Под дееспособностью граждан понимается способность лица своими действиями создавать для себя права и приобретать обязанности (ст. 21 ГК РФ).

Наиболее существенными элементами содержания дееспособности граждан является сделкоспособность (возможность самостоятельного заключения сделок) и деликтоспособность (возможность нести самостоятельную имущественную ответственность). В качестве элемента дееспособности ГК РФ выделяет возможность гражданина заниматься предпринимательской деятельностью (ст. 23 ГК РФ).

Не все граждане в одинаковой мере дееспособны. Закон устанавливает различные степени дееспособности, имея в виду уровень интеллектуальной и волевой зрелости человека, его способности понимать свои действия и руководить ими.

1 По достижении 18 лет гражданин признается совершеннолетним и его дееспособность возникает в полном объеме. Но в тех случаях, когда гражданин вступает в брак до достижения 18 лет, то со временем вступления в брак он приобретает гражданскую дееспособность в полном объеме.

Вторым случаем изъятия из общего правила является эмансипация - объявление несовершеннолетнего, достигшего 16 лет при наличии условий, указанных в ст. 27 ГК полностью дееспособным.

2 Малолетние граждане в возрасте до 14 лет по общему правилу недееспособны, все сделки от их имени совершают только их родители, усыновители или опекуны. В возрасте от 6 до 14 лет малолетние вправе совершать 3 вида сделок, указанных в п. 2 ст. 28 ГК РФ. При этом следует иметь в виду, что мелкие бытовые сделки имеют 2 критерия:

- направлены на удовлетворение обычных, каждодневных потребностей малолетнего или членов его семьи;

- незначительные по сумме. Оба критерия имеют оценочный характер и суд в каждом конкретном случае должен вынести свое решение, является ли сделка мелкой.

Малолетние от 6 до 14 лет сами могут получить в дар имущество, если только исходя из стоимости и вида подарка соответствующий договор не должен

быть нотариально удостоверен или пройти государственную регистрацию. Поэтому только родители (усыновители, опекуны) вправе принять в дар от имени ребенка дом, квартиру и другое недвижимое имущество.

Малолетние вправе совершать сделки по распоряжению средствами, предоставленными им для целевого или свободного использования, которое не ограничено. Все же и в этих случаях не может идти речь о самостоятельном совершении сделок, требующих нотариального удостоверения или государственную регистрацию, поскольку такое оформление может производиться лишь дееспособными гражданами. При этом под средствами, предоставленными малолетнему, следует понимать не только денежные средства, но и иное имущество.

Малолетние не несут самостоятельной ответственности. Ответственность за их действия несут родители, усыновители или опекуны в полном объеме, они же отвечают и за вред, причиненный малолетними.

3. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут совершать самостоятельно любые сделки, при условии письменного согласия его законных представителей. Они вправе самостоятельно помимо сделок, совершаемых малолетними, распоряжаться заработком, стипендией или иными доходами; осуществлять права автора произведений науки, литературы и искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата интеллектуальной деятельности, вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими, с 16-летнего возраста быть членами кооперативов (ст. 26 ГК).

Основаниями ограничения дееспособности гражданина является: 1) злоупотребление им спиртными напитками или наркотическими средствами; 2) тяжелое материальное положение семьи вследствие такого злоупотребления. Ограничение дееспособности гражданина и отмена ее ограничения производится в судебном порядке. Ограничение заключается в том, что он может совершать лишь мелкие бытовые сделки, к которым не могут быть отнесены сделки по покупке спиртных напитков и наркотических средств.

Все сделки, кроме бытовых, он может совершать лишь с согласия попечителя. Имущественную ответственность по всем сделкам гражданин несет сам.

Злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими средствами, дающими основание для ограничения дееспособности является такое чрезмерное или систематическое их употребление, которое находится в противоречии с интересами его семьи и влечет за собой непосильные расходы денежных средств на их приобретение, чем вызывает материальные затруднения и ставит семью в тяжелое материальное положение. Наличие у других членов семьи заработка или иных доходов само по себе не является основанием для отказа в удовлетворении просьбы заявителя, если семья не получает от лица, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими средствами, необходимой материальной поддержки, либо вынуждены содержать его полностью или частично.

По мнению Бакунина С., целесообразно руководствоваться положениями ФЗ «О прожиточном минимуме в РФ». Соответственно, если вследствие приобретения спиртных напитков или наркотических средств потребительская корзина

членов семьи ниже установленного уровня, то суды могут принять решение об ограничении дееспособности.

Недееспособные граждане.

Основанием для признания гражданина недееспособным является расстройство его психики и последствия, которые повлекло такое расстройство. Последствия могут выражаться в том, что гражданин либо не понимает значения своих действий, либо понимает, но не может руководить ими (ст. 29 ГК РФ).

Дела о признании гражданина недееспособным рассматриваются судом, а для определения психического состояния назначается судебно-психиатрическая экспертиза. На основании решения суда устанавливается опека.

Опекун от имени опекаемого совершает все сделки и несет ответственность за вред, причиненный опекаемым.

В литературе высказано мнение, что традиционный подход гражданского законодательства устанавливать правовое состояние гражданина, страдающего психическим расстройством, с помощью признания его недееспособным или дееспособным либо констатировать факт нахождения субъекта в состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими, не отвечает современным требованиям.

Данилова Л.Я. предлагает ввести в научный оборот категорию «волееспособность», которая характеризует способность субъекта осуществлять сознательно-волевою регуляцией своего поведения, направленного на возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Такая категория, по мнению автора, позволяет дать более точную правовую характеристику психического состояния субъекта гражданских правоотношений.

Имя и место жительства гражданина. Акты гражданского состояния.

Право на имя является личным правом гражданина. Сведения об имени индивидуализируются и имеют значение для обеспечения и защиты его гражданских прав. Не допускается приобретение прав и обязанностей под именем другого лица.

Сведения об имени заносятся в актовую запись о рождении ребенка. Гражданин вправе переменить имя, полученное при рождении.

При определении места жительства гражданина предполагается, что гражданин находится всегда в определенном месте, независимо от того, что в данный момент или в иной период времени он находится в другом месте. Поэтому местом жительства гражданина признается место его постоянного проживания или место, где он преимущественно проживает. Свободный выбор места жительства - одно из важнейших конституционных прав человека. Для граждан, которые по своему усмотрению не могут выбирать место жительства, ч. 2 ст. 20 ГК определяет так называемое необходимое им легальное место жительства.

Точное определение места жительства гражданина имеет юридическое значение. По смыслу ст. 20 ГК у гражданина может быть только одно место жительства.

Факты, которыми определяется положение гражданина как субъекта гражданского права, удостоверяется актами гражданского состояния. Это важнейшие

события и факты в жизни человека. Перечень обстоятельств, которым придается значение актов гражданского состояния, установлен п. 1 ст. 478 ГК. Акты гражданского состояния подлежат обязательной регистрации в органах загса, путем записи сведений в соответствующем акте в специальных актовых книгах.

Безвестное отсутствие гражданина и объявление его умершим.

В жизни встречаются случаи, когда гражданин по каким-либо причинам выезжает с места своего постоянного жительства, не сообщает, где он находится. Его место пребывания и судьба, остается, таким образом, неизвестными. Между тем, отсутствующий мог находиться в различных гражданских и иных правоотношениях с другими лицами, в месте его прежнего жительства может остаться принадлежащее ему имущество, которое оказалось без необходимой охраны.

Исходя из этого, закон устанавливает основания для признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления умершим (ст. 42, 45 ГК).

Последствия признания гражданина безвестно отсутствующим и объявления умершим закреплены соответственно ст. 43, 46 ГК. При этом гражданин вправе потребовать и возврата своего имущества. Но для этого установлены особые правила: лица, к которым его имущество перешло безвозмездно, обязаны вернуть ему все сохранившееся к моменту его явки. Это правило не распространяется на деньги и ценные бумаги, которые не могут быть востребованы у так называемых «добросовестных приобретателей». Если же имущество перешло по возмездным сделкам, эти лица обязаны вернуть имущество лишь в случае, если будет доказано, что приобретая имущество, они знали, что гражданин фактически жив.

Опека и попечительство.

В ГК впервые включены нормы об опеке и попечительстве. Ими регулируются общие вопросы опеки и попечительства: цели опеки и попечительства, правовое положение и функции опекунов и попечителей (ст. 31-33 ГК), органы опеки и попечительства (ст. 34 ГК), назначение опекунов и попечителей и освобождение их от обязанностей (ст. 35 и 39 ГК), исполнение опекунами и попечителями обязанностей (ст. 35 и 36), прекращение опеки и попечительства (ст. 40).

Особого внимания заслуживает ст. 37, которая устанавливает контроль со стороны органов опеки и попечительства за действиями опекунов и попечителей по распоряжению имуществом подопечных, и предусматривает пределы такого контроля, а также определяет ограничения их действий в этой сфере.

Опека устанавливается над малолетними, а также гражданами, признанными недееспособными, а попечительство - над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет и гражданами, ограниченно дееспособными.

Попечительство, установленное над дееспособными лицами, которые по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, именуется патронажем (ст. 41 ГК).

Институт опеки и попечительства до включения соответствующих норм в Гражданский кодекс рассматривался как комплексный институт семейного и гражданского права, а регулирование отношений по опеке и попечительству осуществлялось в рамках КоБС.

Ст. 31 ГК определяет основные цели этого института - защита прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан, а в отношении несовершеннолетних - также и обеспечение их воспитания.

Ст. 32 и 33 ГК определяют круг лиц, над которыми устанавливаются опека и попечительство, а также основные гражданско-правовые обязанности опекунов (попечителей). Основные различия между опекой и попечительством в объеме гражданско-правовых обязанностей, которые закон возлагает на опекунов и попечителей, исходя из объема дееспособности их подопечных.

Органам опеки и попечительства посвящена ст. 34 ГК, а ст. 35 ГК устанавливает основные правила назначения опекунов и попечителей. Правила, содержащиеся в пп. 2 и 3 ст. 35 ГК, направлены на обеспечение надлежащего подбора опекунов (попечителей).

Обязанности опекунов и попечителей выполняются безвозмездно. Оплата за их труд может быть установлена только законом.

Исполнение опекунами и попечителями своих обязанностей осуществляется в соответствии со ст. 36 ГК. В частности, на опекунов (попечителей) несовершеннолетних возлагаются обязанности по воспитанию подопечных. В ч. 1 п. 3 указывается на общие обязанности, которые несут опекуны и попечители по отношению к своим подопечным-несовершеннолетним, а также лицам, страдающим душевными расстройствами. Однако формы и методы их осуществления различны. Опекун (попечитель) не обязан содержать подопечного за свой счет, но обязан заботиться о его содержании.

Забота о содержании своих подопечных, об обеспечении их уходом, лечением, защита их прав и интересов не являются обязанностями попечителей граждан, ограниченных судом в дееспособности. В данном случае попечительство выполняет строго локальные задачи.

Ст. 37 ГК направлена на защиту имущества и охрану имущественных интересов подопечного.

В ст. 39 ГК определены основания освобождения и отстранения опекунов (попечителей) от исполнения ими своих обязанностей, а в ст. 40 ГК основания и порядок прекращения опеки и попечительства. Опека и попечительство прекращаются также в случае освобождения или отстранения опекуна (попечителя) от исполнения ими своих обязанностей, а также смертью подопечного.

Для предотвращения возможных злоупотреблений при выборе и назначении конкретного попечителя, даже при согласии нуждающегося в этом лица, должны быть соблюдены требования пп. 2 и 3 ст. 35 ГК.

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимают под гражданской правоспособностью?

2 Что понимают под гражданской дееспособностью? В каких случаях полная дееспособность наступает ранее восемнадцати лет?

3 Кто может начать дело о признании в судебном порядке недееспособным гражданина?

4 При каких условиях возможно ограничение дееспособности несовершеннолетнего гражданина?

5 В каких случаях и над кем устанавливается опека?

Тема 1.5 Юридические лица как субъекты гражданского права

Обучающийся должен:
знать:

- понятие и признаки юридического лица;
- правоспособность юридического лица;
- образование и прекращение юридических лиц;
- классификация юридических лиц;
- отдельные виды юридических лиц;
- филиалы и представительства.

Содержание учебного материала

Понятие юридического лица его признаки. Правоспособность и дееспособность юридического лица. Органы юридического лица. Филиалы и представительства юридических лиц. Индивидуализация юридического лица: понятие и средства индивидуализации. Государственная регистрация юридических лиц. Способы создания юридического лица. Учредительные документы. Реорганизация и ликвидация юридических лиц

Классификация юридических лиц.

Методические указания

Понятие и признаки юридического лица.

Еще римские юристы отмечали такой факт, что в некоторых случаях права и обязанности принадлежат не отдельным лицам или группам людей, а организациям. Название «юридическое лицо» римскому праву не было известно, им не было разработана и сущность этого явления.

Конструкция юридического лица - одна из основных в гражданском праве РФ. Вопрос о том, почему ряд организаций являются юридическими лицами, в чем сущность данного понятия давно является объектом внимания науки гражданского права».

В настоящее время в вопросе раскрытия сущности юридического лица в цивилистической науке не наблюдается заметного продвижения. В этом можно убедиться, обратившись к главе о юридических лицах в учебнике по гражданскому праву, подготовленной кафедрой гражданского права МГУ. Изложив выдвинутые в науке концепции юридического лица, автор соответствующей главы Е.А. Суханов, в конечном счете воспроизводит аргументы сторонников теории социальной реальности, которые считали и, по-видимому, считают, что поиски за юридическим лицом какого-то людского субстрата, который за ним «стоит», это бесплодное занятие. Ю.К. Толстой в статье «К разработке теории юридического лица на современном этапе» отмечает, что подход к сущности юридического лица должен

быть дифференцированным. В зависимости от того, о какой организационно-правовой форме и даже о каком конкретно юридическом лице идет речь.

Признаки юридического лица закреплены в ст. 48 ГК: имущественная обособленность; самостоятельная имущественная ответственность; самостоятельное выступление в гражданском обороте от своего имени; организационное единство.

Юридическим лицом является только такое образование, которое удовлетворяет всем указанным выше признакам. Законом установлена обязательная государственная регистрация юридических лиц, что служит доказательством того, что данное образование признано в установленном порядке юридическим лицом.

Приведенные признаки юридического лица в достаточной мере характеризуют последнее лишь до тех пор, пока они остаются бесспорными. Но как только возникает спор о правосубъектности юридического лица, рассматриваемый правоприменителем, признаки о выступлении в суде от его имени и ответственности по своим обязательствам уже не работают. И суд вынужден использовать иные критерии с учетом предмета спора. Если, например, предмет спора относится к неправомерным действиям юридического лица и в процессе ставится вопрос о его неправомерности, тогда в качестве признаков, по которым ему дается оценка, предстают: имущественная обособленность, самостоятельность баланса, акт о регистрации, наличие счетов в банках, учета в налоговых, финансовых и статистических органах. И только положительный ответ по этим признакам позволяет сделать вывод о наличии у данного субъекта и производных характеристик - участие в судах, ответственность по своим обязательствам, а, следовательно, о полноценной его правосубъектности со свойствами юридического лица.

Назначение института юридического лица заключается в том, что его нормы устанавливают границы его правосубъектности, формы и порядок ее осуществления, порядок возникновения, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также ряд иных предписаний, определяющих в общей совокупности правовое положение отдельных видов юридических лиц.

Правоспособность юридического лица.

Ст. 49 ГК закрепляет принцип специальной правоспособности, который означает, что юридические лица вправе совершать только такие действия, которые соответствуют целям их деятельности, предусмотренными в уставе или ином учредительном документе (например, учреждения и иные некоммерческие организации, государственные и муниципальные предприятия, казенные предприятия и др.).

Хозяйственные общества и товарищества, производственные кооперативы могут осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом - принцип общей правоспособности.

Участники юридического лица, на которое не распространяются правила о специальной правоспособности, могут ограничить правоспособность путем соответствующего указания в учредительных документах (например, запрет на участие в рискованных сделках).

Такая точка зрения, что на объем правоспособности юридического лица оказывают непосредственное влияние имеющиеся у него лицензии, является весьма распространенной. Вместе с тем, в литературе высказано и иное мнение. Так, Емелин А.В. отмечает, что в ч. 3 п. 1 ст. 49 ГК установлено, что юридические лица могут заниматься определенными видами деятельности только на основании лицензии, то есть речь идет не о возможности иметь права и обязанности, а о способности заниматься конкретной деятельностью.

Если же предположить, что получение лицензии изменяет объем правоспособности организации, то окажется, что этот объем зависит не только от его вида, но и от количества имеющихся у ней лицензий в каждый конкретный момент времени. Такое понимание привело бы к полной дестабилизации гражданского оборота в связи с невозможностью определить без тщательного изучения всех имеющихся у организации лицензий точный объем ее правоспособности.

Поэтому, принципиально невозможно наличие у организации одновременно нескольких видов правоспособности.

Помимо персональных ограничений имеются изъятия общего характера. Так, занятие отдельными видами разрешено лишь определенным лицам (например, деятельность, которая составляет государственную монополию); или в соответствующем акте предусмотрено, какой именно деятельностью юридическое лицо заниматься не может (например, Закон о банках запрещает им совершать операции по торговле материальными ценностями).

Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания и прекращается в момент завершения его ликвидации. Правоспособность юридического лица реализуется через его органы (ст. 53 ГК).

На практике есть случаи, когда коммерческие организации включают в учредительные документы строго определенные цели деятельности. Трансформируется ли общая правоспособность в специальную? По этому вопросу высказаны 2 точки зрения: одни считают, что правоспособность в таких случаях ограничивается и к сделкам за ее пределами применяется ст. 173 ГК; вторые - считают, что общая правоспособность в таких случаях не прекращается в специальную. Представляется более правильной вторая точка зрения, т.к. ст. 49 ГК не предусматривает возможности ограничения их правоспособности в учредительных документах.

Образование и прекращение юридических лиц.

Наука гражданского права традиционно выделяет 4 способа образования юридических лиц: распорядительный (на основе распоряжения учредителя); явочно-нормативный или регистрационный (регистрарующий орган лишь проверяет соответствие закону учредительных документов и порядок образования); разрешительный (создание организации разрешено компетентным органом; договорный (на основе договора между уже учрежденными юридическими лицами).

Состав учредительных документов для разных видов юридических лиц различен. ГК (ст. 52) определяет обязательный состав учредительных документов, предъявляемые к ним требования, а также порядок их изменения. Эти данные

конкретизируются, детализируются и дополняются другими статьями ГК, а также специальными законами, посвященными отдельными видам юридических лиц.

Учредительными документами являются учредительный договор и устав (либо только учредительный договор). В виде исключения некоммерческие организации в предусмотренных законом случаях могут действовать на основании общего положения об организациях данного вида.

Вопрос о правовой природе устава юридического лица в литературе является дискуссионным. Одними авторами устав понимается как договор или правовой феномен, основанный на договоре; другие рассматривают устав в качестве локального нормативного акта. Заслуживает внимания третья точка зрения, согласно которой устав юридического лица является особым актом применения права, причем под актом в данном случае понимается документ (его назначение, конструирование и поддержание юридического лица). Устав оформляет процесс правоприменения, происходящий в момент создания юридического лица. При этом основная часть правоприменения совершается субъектами частного права, а государственный или муниципальный орган лишь завершает этот процесс, легитимируя вновь созданное юридическое лицо актом государственной регистрации.

Независимо от вида юридического лица в учредительных документах нужно указать его наименование и место его нахождения. ГК (ст. 54) устанавливает 2 требования к наименованию: должна быть предусмотрена организационно-правовая форма, и для некоммерческих организаций - характер деятельности организации.

Место нахождения юридического лица имеет ключевое значение при регистрации ряда вопросов материального и процессуального права (например, в каком месте должно быть исполнено обязательство; какой именно суд вправе разрешать конкретный спор и т.д.).

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

Реорганизация юридического лица представляет собой его прекращение с переходом прав и обязанностей. Статьи 57 и 58 различают 5 видов реорганизаций: слияние (два и более юридических лица превращаются в одно), присоединение (одно или несколько присоединяются к другому), разделение (юридическое лицо делится на 2 или более юридических лиц), выделение (из состава юридического лица выделяются одно или несколько юридических лиц, а прежнее сохраняет свое существование), преобразование (юридическое лицо одного вида трансформируется в юридическое лицо другого вида).

Решение о реорганизации юридического лица может быть принято его учредителями (участниками) либо органом юридического лица, уполномоченным на то его учредительными документами. Она может быть также осуществлена по решению уполномоченного государственного органа или по решению суда. Однако, это возможно только в случаях, прямо определенных в законе. Кроме того, по решению государственного органа или суда юридическое лицо может быть ре-

организовано лишь в форме его разделения либо выделения из его состава одного или нескольких юридических лиц. В частности, когда хозяйствующие субъекты, занимающие доминирующее положение, осуществляют монополистическую деятельность либо их действие приводят к существенному ограничению конкуренции, Антимонопольный комитет вправе принять решение о принудительном разделении. Такое решение может быть принято при наличии возможностей для организационного или территориального обособления предприятий, их структурных подразделений, а также разграничения сфер деятельности и только в случае отсутствия тесной технологической взаимосвязи между предприятием и выделяемым структурным подразделением.

Заботой об интересах кредиторов продиктовано включение в ГК четких норм, позволяющих определять правопреемника реорганизованного юридического лица применительно ко всем формам реорганизации (ст. 58 ГК). Речь идет о документах, позволяющих решать вопросы, связанные с правопреемством: о разделительном балансе и передаточном акте. Учитывая важное значение этих документов, ГК предъявляет к ним определенные обязательные требования: они должны включать в себя положения о правопреемстве ко всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников.

В ГК включены нормы, обеспечивающие необходимые гарантии прав и законных интересов кредиторов реорганизованного юридического лица (ст. 60). Прежде всего, необходимо обратить внимание на обязанность учредителей (участников) юридического лица, а также органа, принимающего в соответствующих случаях решение о реорганизации юридического лица, направить всем его кредиторам письменное уведомление о реорганизации.

Кредиторы реорганизуемого юридического лица, независимо от того, получили ли они письменное уведомление, наделяются правом потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому выступает реорганизуемое юридическое лицо. Кроме того, кредитор может потребовать возместить убытки, вызванные прекращением обязательства.

Если кредитором не будет реализовано право на досрочное прекращение либо исполнение должником обязательств, место реорганизованного юридического лица в этом обязательстве займут его правопреемники, определяемые на основании соответствующего передаточного акта или разделительного баланса. В случаях, когда разделительный баланс или передаточный акт не дают возможность установить правопреемника юридического лица, все вновь возникшие юридические лица будут нести перед его кредиторами солидарную ответственность по прежним обязательствам.

При реорганизации путем присоединения юридическое лицо считается реорганизованным с момента внесения в Российский государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица. Во всех остальных случаях юридическое лицо признается реорганизованным с момента регистрации вновь возникших юридических лиц. О проблемах

реорганизации юридических лиц см. рекомендованные статьи Пановой М., Глушицкого Т.

Ликвидация юридического лица влечет прекращение юридического лица без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам. ГК предусматривает 2 способа ликвидации: обычный и принудительный. Перечень оснований для ликвидации в обычном порядке являются открытым, а принудительная ликвидация возможна только в случаях, предусмотренных ГК (ст. 61 ГК).

Ст. 63 ГК предусматривает 5 стадий ликвидации:

- ликвидационная комиссия должна поместить в печати объявление о ликвидации юридического лица; провести работу по выявлению всех кредиторов и персонально уведомить их о предстоящем; расшифровать дебиторскую задолженность и принять меры, направленные на взыскание сумм задолженности;

- начинается с истечения срока, предоставленного кредиторам, для предъявления своих требований к ликвидируемому юридическому лицу. Главная задача ликвидационной комиссии - составить промежуточный баланс, который должен содержать сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечень предъявленных кредиторами требований и результат их рассмотрения. Промежуточный ликвидационный баланс представляется ликвидационной комиссией на согласование органу, регистрирующему юридические лица, а затем на утверждение учредителям (участникам) юридического лица либо органу, принявшему решение о его ликвидации. Утвержденный промежуточный баланс служит основанием для фактической выплаты денежной суммы кредиторами по признанным ликвидационной комиссией требованиям.

- ликвидационная комиссия, исходя из сведений, содержащихся в утвержденном промежуточном балансе, при недостаточности у ликвидируемого юридического лица денежных средств для удовлетворения претензий кредиторов, должна осуществить продажу с публичных торгов имущества, необходимого удовлетворения требований кредиторов;

Исключение представляют случаи, когда в роли ликвидируемого юридического лица оказывается учреждение, которое отвечает перед кредиторами по обязательствам лишь имеющимися денежными средствами. Поэтому при ликвидации его имущество не продается с публичных торгов, а передается собственнику. При недостатке средств кредиторы вправе обратиться в суд с иском об удовлетворении оставшейся части требований за счет собственника имущества учреждения. Такое же право предоставлено и кредиторам казенного предприятия.

- главная задача ликвидационной комиссии состоит в выплате кредиторам юридического лица денежных сумм по признанным требованиям в порядке очередности, предусмотренной ст. 64 ГК;

При недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению.

Что касается требований, заявленных после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией для их предъявления, то и они могут быть удовле-

творены за счет оставшегося имущества должника после выплаты сумм кредиторам, предъявившим свои требования своевременно.

- ликвидационная комиссия должна составить ликвидационный баланс, который затем утверждается собственником имущества юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации. Юридическое лицо считается ликвидированным с момента внесения в Российский государственный реестр юридических лиц записи о прекращении его деятельности.

Условия и порядок объявления юридического лица банкротом установлены Законом «О несостоятельности (банкротстве)» от 24.12.97 г. (Росс. Газета. 1998. 21 января). В ст. 65 ГК определены лишь основные правила о банкротстве юридических лиц. При этом следует обратить внимание на понятие несостоятельности (банкротстве), основания и меры, применяемые к неисправному должнику, а также внесудебные процедуры банкротства, особенности банкротства отдельных видов юридических лиц.

Классификация юридических лиц.

Классификация юридических лиц проводится в ГК дважды в п. 2 ст. 48 и в ст. 50.

В п. 2 ст. 48 в качестве основания деления используется соотношение прав учредителей (участников) и самого юридического лица. Законодатель выделяет 3 модели юридических лиц:

- учредитель, передавая юридическому лицу имущество, продолжает оставаться его собственником. Тем самым на одно и то же имущество вещными правами обладают учредитель-собственник и само юридическое лицо (например, государственные и муниципальные унитарные предприятия, финансируемые собственником учреждения);

- учредители (участники) с передачей юридическому лицу соответствующего имущества полностью утрачивают на него свои вещные права, но приобретают права обязательственные - права требования к юридическому лицу (например, получать дивиденды). По этой модели строятся хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы;

- третья модель предполагает, что юридическое лицо становится собственником всего принадлежащего ему имущества. Учредители (участники) никакими имущественными правами не обладают (общественные и религиозные объединения, благотворительные и иные фонды).

Различие между 3 указанными моделями наглядно проявляется, в частности, в момент ликвидации юридического лица. Учредитель юридического лица, созданного по первой модели, получает все, что осталось после расчетов с кредиторами; участники второй модели вправе претендовать на часть имущества, которое соответствует их доле; при третьей модели участники никаких прав на оставшееся имущество вообще не имеют.

Вторая классификация носит двухчленный характер. Ст. 50 ГК разделила все юридические лица на «коммерческие» и «некоммерческие» организации. Основанием послужила цель деятельности.

Коммерческими признаются организации, которые имеют основной целью извлечение прибыли (их перечень замкнутый); а некоммерческими - те, которые такой цели не преследуют.

Некоммерческим организациям разрешается заниматься предпринимательской деятельностью, но лишь при наличии 3-х условий:

- служит достижению целей, поставленных перед организацией;
- по своему характеру соответствует этим целям;
- полученная прибыль не должна распределяться между участниками.

Отдельные виды юридических лиц.

В законодательстве иностранных государств и в зарубежной юридической литературе ООО именуется товариществом. Впрочем, этот же термин использовался ГК РСФСР 1922 г., а в дореволюционной России ТОО не существовали. Следует считать, что впервые другая организационно-правовая форма получила законодательное признание в германском Законе о товариществах с ограниченной ответственностью 1892 г. Ныне эта форма широко используется практически во всех государствах, выступая, однако, в странах англосаксонского права в модифицированном виде: в Англии - в качестве частной компании; в США - закрытой корпорации.

Определение ООО дает п. 1 ст. 87 ГК и вслед за ним п. 1 ст. 2 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью». Вместе с тем п. 2 ст. 1 предусматривает, что особенности правового положения, порядка создания, реорганизации и ликвидации общества в сферах банковской, страховой и инвестиционной деятельности, а также в области производства сельскохозяйственной продукции определяется другими федеральными законами.

Общество должно быть зарегистрировано, иметь печать, вправе иметь штампы и банки с фирменным наименованием, собственную эмблему, товарный знак.

Главные черты общества, позволяющие выделить его в самостоятельную организационно-правовую форму юридического лица:

1 ООО является одной из разновидностей хозяйственных обществ, создаваемых, как правило, путем объединения капиталов отдельных юридических и физических лиц в целях осуществления предпринимательской деятельности. Общество является коммерческой организацией.

2 может быть учреждено одним или несколькими лицами. Число учредителей не может быть более 50, кроме того, общество не может иметь в качестве единственного учредителя (участника) другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

3 уставный капитал разделен на доли определенных учредительными документами размеров, которые фиксируются в учредительном договоре и в уставе общества.

4 ООО не вправе выпускать акции. Права участников по отношению к обществу определяются его учредительными документами с учетом размера внесенного вклада.

5 участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов. Это универсальное положение: оно определяет принципы взаимоотношений в хозяйственных обществах, включая АО, кроме обществ с дополнительной ответственностью. Участники, внесшие вклады в уставный капитал не полностью, несут солидарную ответственность по его обязательствам в пределах стоимости неоплаченной части вклада.

6 не предусмотрено обязательного участия лиц, создающих его, в производственно-хозяйственной, коммерческой деятельности общества, но в то же время предполагает установление более тесных корпоративных и экономических связей (что проявляется в особом порядке вступления в ООО, ограничении принятия в его состав новых лиц; возможности выкупа обществом доли, принадлежащей участнику и др.).

ООО несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. И их ответственность ни чуть не меньше, чем других коммерческих организаций, а определение «с ограниченной ответственностью» несет другую смысловую нагрузку: оно означает, что участники такого общества не отвечают по его долгам, принадлежащим им имуществом, их риск ограничивается размерами (стоимостью) внесенных вкладов в уставный капитал общества. Это главный отличительный признак от ОДО, АО и т.д.

Имущество ООО, на которое может быть обращено взыскание включает в себя денежные средства, а также основные фонды, включая объекты недвижимости. В состав имущества входят денежные средства и иные материальные ценности, вносимые участниками в счет оплаты своей доли в уставном капитале общества. Они также становятся собственностью общества, и поэтому на них обращается взыскание по его долгам. Исключения составляют вклады в виде передачи права пользования (например, помещением, принадлежащим участнику).

Пункт 3 ст. 3 Закона содержит изъятие из правила о том, что участники общества не несут ответственности по его долгам: если банкротство общества наступает по вине его участников или иных лиц, которые имеют право давать обязательные для него указания, либо определяют действия ООО иным образом. При недостаточности у общества имущества для погашения долгов на них может быть возложена субсидиарная, то есть дополнительная ответственность (в порядке, предусмотренном ст. 399 ГК). Это могут быть участники, владеющие значительной долей в уставном капитале. Вопрос о наличии вины конкретного лица в доведении общества до банкротства решается в соответствии со ст. 401 ГК. За убытки, возникшие в результате допустимого предпринимательского риска, лица, принимавшие соответствующее решение, не отвечают.

Пункт 1 ст. 5 Закона разрешает ООО иметь филиалы и представительства (их открытие осуществляется по решению общего собрания, причем принятому большинством, составляющим не менее 2/3 голосов от общего числа голосов участников, если необходимость большего числа голосов не предусмотрена уставом общества. То есть речь идет о квалифицированном большинстве голосов именно участников общества, а не лиц, присутствующих на собрании.

ООО может иметь дочерние и зависимые общества с правами юридического лица, это позволяет расширить свою предпринимательскую деятельность.

Статья 8 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» предусматривает следующие права участников:

- участвовать в управлении;
- получать информацию;
- принимать участие в распределении прибыли;
- в любое время выйти из общества;
- получить в случае ликвидации часть имущества после расчетов с кредиторами.

Набор этих прав минимальный и не может быть уменьшен или ограничен учредительными документами общества, а дополнительные права могут быть предусмотрены в них.

Статья 9 Закона перечисляет обязанности участников ООО:

- вносить вклады;
- не разглашать конфиденциальную информацию.

Допускается включение в Устав и дополнительных обязанностей (как правило они касаются личного участия в деятельности общества либо оказания каких-либо услуг).

Участник может быть исключен из ООО, но только через суд. При этом совокупная доля участников, требующих исключения, должна составлять не менее 10% уставного капитала. Это создает для участников большие серьезные гарантии, хотя нельзя не заметить, что основания исключения сформулированы чрезвычайно четко. Доля такого участника переходит к обществу в момент вступления в законную силу судебного решения об исключении.

Учредительные документы ООО: Учредительный договор и Устав. Минимальный размер уставного капитала для создания не может быть менее 100 МОН, определяемых на дату представления учредительных документов общества для государственной регистрации. Для некоторых ООО установлены особые требования: для ООО с участием иностранных инвесторов минимальный размер уставного капитала равен 1000 МОН, для коммерческих банков он установлен Центробанком в зависимости от их вида.

Доля участника обязательно должна быть выражена в рублях, даже если вклады были в валюте. Участники вправе ограничить максимальный размер доли участника, но, конечно, не конкретного, а всех участников данного ООО.

Закон возлагает обязанность по внесению вкладов в уставный капитал общества на всех без исключения его учредителей (первых участников). И стоимость вклада не может быть менее номинала доли данного учредителя. Поэтому, если кто-то вносит долю больше чем номинал, другим участникам общества придется доплачивать (или довносить) эту стоимость.

Вклад оценивается в денежной форме. Если в последующем установлено, что оценка завышена, что устанавливается единогласно, то это дает основание привлечь участников к дополнительной ответственности перед кредиторами своим личным имуществом (в размере завышения стоимости неденежных вкладов).

Если объявленная стоимость уставного капитала равна 200 МОН, то неденежный вклад должен быть оценен независимыми оценщиком. При этом независимый оценщик, как и утвердившие его оценку участники общества, могут быть привлечены к дополнительной имущественной ответственности перед кредиторами общества личным имуществом в течение трех лет с момента государственной регистрации уставного капитала общества.

Не допускается освобождение кого-либо из учредителей от обязанности внести в уставный капитал имущество для оплаты своей доли, в том числе путем зачета имеющихся у него требований к обществу (п. 2 ст. 90 ГК).

Закон не предусматривает минимального вклада и предоставляет рассрочку по оплате своих долей до 1 года с момента государственной регистрации общества. Учредительным договором может быть определен и более короткий (но не более продолжительный!) срок такой оплаты или внесения соответствующего имущества. Причем к моменту государственной регистрации допускается оплата учредителями лишь 1/2 стоимости уставного капитала. Не требуется, чтобы каждый из учредителей оплатил не менее 1/2 своего вклада, 1/2 может быть оплачена за счет внесения вклада других учредителями. Доказательством оплаты соответствующей части уставного капитала создаваемого общества может служить выписка из открытого для этой цели кем-либо из учредителей накопительного счета или отдельный бухгалтерский (но не самостоятельный) баланс, ведущийся по поручению других его учредителей с целью учета имущества до момента государственной регистрации.

Увеличение уставного капитала (ст. 17 Закона). Уставный капитал может быть увеличен:

1 за счет имущества самого общества, то есть за счет его чистых активов (ст. 18), под которыми понимается общая стоимость его имущества за вычетом долгов. Какая часть чистых активов будет использована для этой цели, определяет общее собрание. При определении размера чистых активов не учитывается стоимость самого уставного капитала и стоимость резервного фонда. Увеличение уставного капитала возможно лишь после полной его оплаты, следовательно, нельзя увеличивать уставный капитал ни в первом финансовом году, ни в том же году, бухгалтерскими данными за который обосновывается сама эта возможность.

2 за счет дополнительных взносов участников общества в его уставный капитал (ст. 19 Закона). Это могут быть не все участники, а отдельные из них. Для увеличения уставного капитала за счет вкладов всех его участников необходимо решение общего собрания. Принятого квалифицированным большинством голосов участников общества и должен быть определен срок внесения, иначе применяется двухмесячный срок, установленный законом «Об обществах с ограниченной ответственностью».

В течение одного месяца после окончания этого срока должно состояться еще одно собрание, которое утверждает итоги внесения дополнительных вкладов и связанные с этим изменения в учредительных документах. При этом общество вправе утвердить увеличение уставного капитала в ином размере, чем было опре-

делено первоначально, и в срок не более 1 месяца представить регистрирующему органу изменения в Уставе и Учредительном договоре.

Несоблюдение этих правил (срока созыва общего собрания по утверждению итогов и срока передачи изменений в регистрирующий орган) влечет признание такого увеличения несостоявшимся (даже при фактическом внесении участниками соответствующих вкладов). Это сроки пресекательные.

Срок для полного внесения дополнительного вклада называет сам участник в своем заявлении. Но он не может быть больше 6 месяцев со дня принятия общим собранием указанных решений.

Внесение вкладов отдельными участниками в меньшем размере, чем было указано в их заявлении и определено общим собранием, влечет увеличение уставного капитала несостоявшимся.

3 увеличение уставного капитала за счет вклада вновь принимаемого участника возможно, если Устав не исключает прием в общество новых участников. Правила о сроках внесения вкладов и о сроках предоставления соответствующих документов в регистрирующий орган, о последствиях их нарушения те же самые, как и при внесении дополнительных взносов.

Если увеличение уставного капитала признается несостоявшимся общество обязано возвратить полученное с этой целью имущество, в противном случае с ООО можно взыскать проценты за пользование чужими денежными средствами, либо упущенную выгоду ООО должно исполнить эту обязанность в разумный срок (например, в срок необходимый для произведения через обслуживающий общество банк соответствующих расчетов), если не исполнена в разумный срок, то должна быть исполнена в семидневный срок со дня предъявления требований кредиторов (п. 2 ст. 314 ГК).

Уменьшение уставного капитала влечет неблагоприятные последствия для его кредиторов, поэтому есть определенная процедура, установленная законом в интересах кредиторов. Может быть двух видов: 1) добровольная (по решению общего собрания); 2) обязательная (неполучение оплаты уставного капитала и уменьшение стоимости чистых активов).

Способы уменьшения уставного капитала:

1 уменьшение номинала долей участников, причем уменьшение долей должно быть не одинаковым для всех, а пропорциональным, с тем, чтобы сохранить размер долей. Законе не предусматривает возможности снижения номинальной стоимости долей лишь одного или нескольких участников.

2 погашение долей, принадлежащих обществу.

Закон не требует уведомления кредиторов об уменьшении уставного капитала, но не всех, а лишь «известных обществу». В отношении остальных могут ограничиться публикацией в соответствующем органе печати. К кредиторам относятся лишь контрагенты по гражданско-правовым обязательствам (к их числу не относятся налоговые органы, работники, состоящие в трудовых отношениях с обществом).

Участник имеет право передать долю другим участникам и третьим лицам, то есть может появиться новый участник или увеличиться доля какого-либо

участника. Поэтому Закон допускает возможность закрепления в уставе общества необходимости получить согласие общества или других его участников на уступку доли или ее части другому участнику либо запрет на продажу или иную уступку третьим лицам. Если таких ограничений в уставе нет, то передать долю можно по своему усмотрению.

У участников есть право преимущественной покупки доли, которая пропорциональна размерам их долей. Если предусмотрено Уставом, то при отказе участников от права преимущественной покупки, им может воспользоваться само общество.

Если долю желают приобрести не все участники, а один, то должно быть согласие остальных участников. Поэтому не допускается уступка преимущественного права покупки доли одним из участников другому, так как это ведет к непропорциональному увеличению доли одного из участников без согласия других участников общества.

Доля участника может переходить к другому в результате правопреемства или наследования. Чтобы не допустить приема нежелательных лиц, Устав может содержать требование об единодушном согласии на это всех участников. При отсутствии согласия хотя бы одного из них наследники и правопреемники могут требовать лишь выплаты соответствующей доли.

Особый случай правопреемства имеется при продаже доли с публичных торгов: например, при реализации заложенной участником доли. Здесь согласия участников ООО на вступление в ООО не требуется.

Выход участника из ООО относится к числу наиболее спорных положений российского законодательства и хозяйственных обществах. Во всяком случае в таком виде оно неизвестно более ни одному виду развитому рыночному законодательству. В результате выхода участника из ООО общество может неожиданно лишиться существенной части своих активов. Рассчитанная чисто математически «действительная стоимость» доли выходящего участника вряд ли будет покрыта суммой, вырученной от ее последующей продажи, так как продаваться она будет по рыночной цене, при определении которой придется учитывать не только балансовую стоимость активов общества, но и многие другие факторы, то есть рыночная цена будет ниже, иначе участник уступил бы долю другим участникам или третьим лицам.

Можно, конечно, погасить долю, приобретенную у участника с уменьшением уставного капитала, но это не лучший вариант, так как существует вероятность лавинообразного нарастания требований, предъявляемых кредиторами, что может привести к ликвидации и даже банкротству ООО.

Поскольку практика применения ст. 94 ГК убедительно показала непригодность «права свободного выхода» для условий цивилизованного оборота, Закон предусмотрел два сдерживающих уточнения, которые должны смягчить негативные последствия использования «свободного права выхода»:

- расчеты с участником производятся в течение 6 месяцев с момента окончания финансового года, в котором подано заявление о выходе;

- стоимость доли может выплачиваться только за счет разницы между стоимостью чистых активов общества и размером его уставного капитала. Если такой разницы недостаточно, общество обязано уменьшить свой уставный капитал на недостающую сумму.

Вклады в имущество общества не следует смешивать с вкладами в уставный капитал. Непосредственным основанием для возникновения обязанности вносить вклады в уставный капитал служит решение общего собрания участников не менее, чем с 2/3 голосов, если иное не указано в Уставе (то есть устав может предусмотреть и единогласное решение). Существует презумпция внесения вклада в имущество деньгами, поэтому вклад в виде иного имущества должен быть специально предусмотрен Уставом или решением общего собрания простым большинством голосов.

Размер вклада соответствует размеру доли, причем максимальный размер должен быть единым по отношению ко всем участникам или к отдельным из них. Такое ограничение должно быть принято общим собранием участников единогласно.

Такие вклады не изменяют размеров и номинальной стоимости долей участников общества в его уставном катале, не оказывают влияния на размер прибыли (п. 4 ст. 27 Закона), то есть вклады передаются во исполнение своего обязательства перед обществом.

Распределение прибыли между участниками является правом, а не обязанностью общества и общее собрание не обязано принимать положительное решение о распределении прибыли, даже если вопрос внесен в повестку дня. Общее собрание может принять решение о направлении ее на другие цели: на развитие общества на выплату приобретенной у участника доли и др. Если решение о распределении прибыли принято, у общества возникает обязанность выплатить участникам соответствующие суммы в установленный срок.

Решение о распределении чистой прибыли может принимать ежеквартально, один раз в 6 месяцев или один раз в год, причем эта периодичность необязательно должна быть установлена и закреплена в Учредительных документах. Закон не запрещает распределять в текущем году прибыль, полученную в предшествующем году и оставшуюся нераспределенной. Но есть определенные ограничения, предусмотренные ст. 29 Закона.

ООО вправе размещать облигации, иные эмиссионные ценные бумаги. По решению общего собрания с соблюдением ст. 31 Закона, устанавливающей условия, выполнение которых обязательно для правомерности размещения обществом облигаций.

Закон предоставляет участникам выбрать структуру управления ООО:

- двухзвенную (общее собрание и единоличный или коллегиальный исполнительный орган);
 - трехзвенную (общее собрание - Совет директоров (наблюдательный совет))
- Компетенция органов управления ООО закреплена Законом, а также конкретизируется в Уставе ООО.

Для более основательного изучения правового положения ООО необходимо изучить Закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 8.02.98 г. // Собрание законодательства РФ 1998. № 7. Ст. 785). Особенности правового положения, порядок создания, реорганизации и ликвидации общества в сферах банковской, страховой и инвестиционной деятельности, а также в области производства сельскохозяйственной продукции определяется соответствующими федеральными законами.

Общество с дополнительной ответственностью является разновидностью ООО, поэтому на него распространяются и нормы, регулирующие правовой статус ООО. Главный отличительный признак: при недостаточности его имущества для удовлетворения требований кредиторов участники ОДО могут быть привлечены к дополнительной ответственности принадлежащим лично им имуществом, причем в солидарном порядке. Однако, размер этой ответственности ограничен: в одинаковом для всех участников кратном размере к сумме внесенных ими вкладов.

Акционерное общество - общество, уставный капитал которого разделен на определенное число равных долей, каждая из которых получает выражение в акции.

Правовое положение АО определяется ГК и Законом «Об акционерных обществах» от 24.11.95 г. с последующими изменениями и дополнениями.

Законодательство различает открытые и закрытые АО. Открытые АО вправе проводить публичную подписку на свои акции, число акционеров не ограничено, акции могут отчуждаться без согласия других акционеров. ОАО обязано ежегодно публиковать годовой отчет, бухгалтер баланс, счет прибылей и убытков.

В закрытом АО акции распределяются среди заранее определенного круга лиц, число акционеров ограничено законом (не более 50), акционеры могут продавать свои акции, но другие пользуются правом преимущественной покупки.

АО может быть создано 1) путем учреждения нового; 2) путем реорганизации существующего юридического лица.

Единственным учредительным документом является Устав. Уставной капитал составляет из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами, и представляет собой общую стоимость имущества, вносимого всеми учредителями в качестве оплаты приобретаемого права участия в обществе.

Сумма уставного капитала - цифра фиктивная, номинальная, нарицательная и определяет совокупную оценку вкладов участников на момент их внесения. Капитал АО, имеющийся в наличии, является реальным, действительным, функционирующим. Таким образом, капитал АО имеет двойственный характер. Уставной капитал никогда не отражает реальной стоимости имущества, находящегося на балансе общества, он представляет лишь совокупную номинальную стоимость размещенных акций общества.

Минимальный размер уставного капитала установлен законодательством: для ОАО - не менее 1000 кратной суммы МОТ, для ЗАО - не менее 100 кратной суммы МОТ.

Процедура формирования уставного капитала зависит от следующих факторов: круга лиц, привлекаемых к размещению, момента формирования Уставного капитала, (см. подробнее Закон «Об акционерных обществах», обратив при этом внимание на виды вклада, порядок денежной оценки имущественных вкладов, ответственность за неисполнение обязанности по оплате акций, способы увеличения и уменьшения уставного капитала).

При формировании уставного капитала акции не могут передаваться безвозмездно, они обязательно должны быть оплачены, каждый акционер должен внести в общество реальные денежные средства или имущество. Запрещается передавать акции в счет погашения долгов перед акционерами.

Вкладом могут быть: деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку, и может быть иностранная валюта, но при соблюдении валютного законодательства.

Имущественный вклад может быть подвергнут денежной оценке:

- по соглашению между учредителями (при учреждении);
- советом директоров, который устанавливает рыночную стоимость имущества, вносимого в уставный капитал общества.

Имущественный вклад может быть подвергнут экспертной оценке и должен быть ей подвергнут, если стоимость акций более 200 минимальных размеров оплаты труда.

Постановление Пленума ВС РФ и ВАС РФ от 01.07.96 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением ч. 1 ГК РФ», подчеркивает, что вкладом в уставный капитал не может быть объект интеллектуальной собственности или «ноу-хау», поскольку в качестве вклада могут вноситься имущественные права или иные права, имеющие денежную оценку. Поэтому вкладом может быть только право пользования таким объектом в соответствии с лицензионным договором.

Интеллектуальные и деловые качества участника, его квалификация не могут являться вкладом в уставный капитал, поскольку они не могут быть отчуждены от гражданина. Не могут быть вкладом услуги по регистрации акционерного общества.

Уставом может быть предусмотрена ответственность акционера за неисполнение обязанности по оплате акций в виде неустойки. До момента полной оплаты акций права голоса на общем собрании у акционера нет.

Уставный капитал должен быть неприкосновенен и не может использоваться на текущие нужды общества, используется для предпринимательской деятельности.

Уставный капитал должен выполнять гарантийную функцию, которая заключается в том, что стоимость чистых активов общества не может быть меньше размера уставного капитала. Если стоимость чистых активов становится меньше уставного капитала, нужно уменьшить уставный капитал. Чистые активы - это величина, определяемая путем вычитания из суммы активов общества, принимаемых к расчету, суммы ее обязательств (пассивов), принимаемых к расчету. Таким образом, активы - это денежные средства и имущество АО, а пассивы - это обязательства перед третьими лицами.

Увеличение уставного капитала возможно двумя способами:

- увеличения номинальной стоимости акций (принимается Общим собранием или Советом директоров, в случаях, предусмотренных Уставом или по специальному решению Общего собрания);

- размещения дополнительных акций (дополнительные акции могут быть размещены только в пределах количества объявленных акций, установленного Уставом АО).

Необходимым условием увеличения уставного капитала АО является полная оплата существующего уставного капитала АО.

Решение об уменьшении уставного капитала может быть принято только Общим собранием акционеров.

Производится путем:

- уменьшения номинальной стоимости акций;

- покупки части акций в целях сокращения их общего количества (допускается, если такая возможность предусмотрена в Уставе общества).

Необходимым условием уменьшения уставного капитала АО является уведомление всех его кредиторов. В течение 30 дней с момента принятия решения общество обязано уведомить в письменном виде всех своих кредиторов, которые вправе потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков. В настоящее время порядок контроля за уведомлением АО своих кредиторов при уменьшении уставного капитала не разработан.

Необходимо отличать приобретение акций общества по решению Общего собрания акционеров в целях уменьшения уставного капитала от приобретения акций общества по решению Совета директоров. В целях уменьшения уставного капитала Совет директоров не может принимать решение о приобретении акций, в остальных случаях по его решению АО может выкупить акции, но если номинальная стоимость акций после выкупа составит не менее 90% от уставного капитала АО.

Кроме уставного капитала в акционерном обществе должен быть создан резервный фонд. Конкретный размер резервного фонда определяется Уставом, но не может быть менее 15% уставного капитала АО. Его размер не ограничивается. Формируется резервный фонд путем ежегодных отчислений, размер которых не может быть менее 5% от чистой прибыли до достижения размера, установленного Уставом общества.

Резервный фонд имеет специальное целевое назначение и предназначен исключительно для покрытия убытков общества, а также для погашения облигаций общества и выкупа акций общества в случае отсутствия иных средств. Для иных целей он использован быть не может.

Имущественной основой деятельности АО может быть и заемный капитал (это стоимость средств, вырученных от продажи обществом облигаций). Размещение обществом облигаций осуществляется по решению Совета директоров, но Уставом общества Совет директоров может быть лишен такого права. В решении должны быть определены форма, сроки и иные условия погашения облигаций

(могут распространяться как по закрытой, так и открытой подписке, независимо ОАО или ЗАО), могут быть именными и предъявительскими.

Законодательство предусматривает ограничения на выпуск облигаций.

Обыкновенные акции предусматривают право голоса на Общем собрании акционеров. Получение дивидендов не гарантировано.

По привилегированным акциям размер дивиденда и ликвидационной стоимости акций точно установлен. Владельцы привилегированных акций имеют преимущественное право при получении дивидендов и стоимости акций при ликвидации общества (ликвидационная стоимость акций). Владельцы обыкновенных акций получают лишь часть имущества, оставшуюся после расчетов с кредиторами и выплат по привилегированным акциям.

Все обыкновенные акции или привилегированные акции одного типа должны иметь одинаковую номинальную стоимость.

Права акционеров в общем виде перечислены в ст. 67 ГК.

Каждая акция предоставляет акционерам одинаковый объем прав. При этом Уставом могут быть установлены разные права владельцев различных категорий привилегированных акций, однако равные права должны быть предоставлены владельцам всех обыкновенных акций (то есть обыкновенные первого и любого последующего выпуска) и владельцам привилегированных акций одного типа.

Права акционеров:

Право на участие в управлении выражается в:

- участия акционеров в Общем собрании;
- праве быть избранными в состав другого органа управления и контроля.

Статья 59 Закона устанавливает следующий общий принцип предоставления голосов акционерам: «одна голосующая акция - один голос», то есть акция неделима. Если акция находится в общей долевой собственности, то все совладельцы имеют один голос.

Голосующей акцией общества является, как правило, обыкновенная акция, но ею может быть и привилегированная акция, в случаях, предусмотренных Законом и Уставом общества.

Количество голосов на 1 привилегированную акцию в отличие от обыкновенной акции не ограничивается в Законе и должно быть конкретно установлено в Уставе общества. Исключение из этого правила составляет случай предоставления права голоса владельцам тех привилегированных акций, которые в соответствии с Уставом могут быть конвертированы в обыкновенные. В данном случае количество голосов, приходящихся на одну такую привилегированную акцию, ограничивается Законом, который устанавливает, что владелец такой привилегированной акции обладает количеством голосов, не превышающим количество голосов по обыкновенным акциям, в которые может быть конвертирована принадлежащая ему привилегированная акция.

Права акционеров, связанные с участием в общем собрании акционеров, достаточно многочисленны: это,

- право на участие в годовых и внеочередных общих собраниях акционеров;

- право присутствия совместно с другими акционерами на общем собрании для обсуждения вопросов повестки дня и принятия решений по вопросам, поставленным на голосование;

- право голосовать;

- право быть информированным о дате и месте проведения собрания, об итогах голосования;

- право обжаловать решение общего собрания;

- право получать информацию о включении акционера в список акционеров, имеющих право на участие в общем собрании акционеров;

- право вносить до двух предложений в повестку дня годового общего собрания акционеров и выдвигать кандидатов в Совет директоров и ревизионную комиссию.

- право требовать созыва внеочередного Общего собрания;

- право быть избранным в счетную комиссию;

- право направлять своего представителя для участия в Общем собрании акционеров (акционеры-владельцы не менее 2% голосующих акций);

- право получения протокола (информации) об итогах голосования.

Что касается права на обжалование, то по данному вопросу имеются специальные разъяснения в постановлении Пленумов ВАС РФ и ВС РФ № 4/8 от 02.04.97 г. «О некоторых вопросах применения ФЗ «Об акционерных обществах». //Вестник ВАС РФ. 1997. № 6.) К нарушениям закона, которые могут служить основаниями для удовлетворения иска акционера, в частности, являются:

- несвоевременное извещение (неизвещение) о дате проведения собрания;

- не предоставление возможности ознакомиться с информацией по вопросам включенным в повестку дня;

- несвоевременное предоставление бюллетеней для голосования при заочном проведении и т.д.

При этом, суд вправе с учетом всех обстоятельств дела оставить в силе обжалуемое решение, если голосование акционера не могло повлиять на результаты голосования, допущенные нарушения не являются существенными, и решение не повлекло причинение убытков данному акционеру.

Право на получение дивидендов.

Дивиденд - часть чистой прибыли АО, подлежащая распределению между акционерами, приходящаяся на одну обыкновенную или привилегированную акцию. Дивиденд выплачивается только на размещенные акции, то есть когда выполнены следующие условия:

- регистрация акция и регистрация отчета о выпуске акций;

- государственная регистрация соответствующих изменений в Устав, связанных в увеличением уставного капитала;

- полная оплата акций акционерами.

Дивиденд по обыкновенным акциям не может быть гарантирован. Дивиденд по привилегированным акциям должен быть заранее определен в Уставе общества.

АО самостоятельно решает, сколько раз в год оно должно выплачивать дивиденды акционерам. Выплачивается дивиденд деньгами, а в случае, предусмотренном в Уставе общества, иным имуществом.

Общее собрание вправе принять решение о невыплате дивиденда по акциям определенных категорий (типов), а также о выплате дивидендов в неполном размере по привилегированным акциям, размер дивиденда по которым определяется в Уставе. Решение о выплате промежуточных (ежеквартальных, полугодовых) дивидендов принимается Советом директоров. Решение о выплате годовых дивидендов, форме, размере выплат по акциям каждой категории принимается Общим собранием по рекомендации Совета директоров (наблюдательного совета).

Дата выплаты годовых дивидендов определяется Уставом общества или решением Общего собрания о выплате годовых дивидендов; дата выплаты промежуточных дивидендов определяется решением Совета директоров, но не ранее 30 дней со дня принятия такого решения.

Пленумы ВС РФ и АС РФ от 02.04.97 г. разъяснили, что общество обязано выплатить дивиденды, если Общим собранием принято также решение, в случае задержки выплаты акционер вправе обратиться в суд с иском о взыскании с общества причитающихся ему сумм.

Право на получение информации о деятельности общества означает, что:

- Совет директоров обязан обеспечивать доступ акционеров к хранящимся документам за исключением документов бухгалтерского учета и протоколов, так как они необходимы в повседневной работе;

- предоставлять за плату копии документов, которые общество обязано хранить в соответствии с требованиями законодательства; (размер устанавливается обществом и не может быть больше расходов за копирование и отправку по почте).

ОАО обязано ежегодно опубликовывать:

- годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибыли и убытков;
- проспект эмиссии;
- сообщение о проведении общего собрания акционеров;
- списки аффилированных лиц с указанием количества и категорий (типов) принадлежащих им акций;
- иные сведения, определяемые ФКЦБ при Правительстве РФ.

Статья 67 ГК предоставляет акционеру право на получение части имущества при ликвидации общества.

Решение вопроса о распределении имущества или его стоимости должно решаться акционерами на Общем собрании на основании предложений ликвидационной комиссии.

Оставшееся после завершения расчетов с кредиторами имущество распределяется ликвидационной комиссией между акционерами в следующей очередности:

- выплаты по акциям, которые должны быть выкуплены АО у акционеров по их требованиям в соответствии со ст. 75 Закона;

- выплаты начисленных, но не выплаченных дивидендов по привилегированным акциям и определенной Уставом общества ликвидационной стоимости по привилегированным акциям;

- распределение имущества ликвидируемого общества между акционерами-владельцами обыкновенных акций и всех типов привилегированных акций.

Получение имущества, внесенного в оплату акций, возможно лишь при условии, если получение этого имущества не нарушает права третьих лиц, включая кредиторов и других акционеров общества. Условия договоров о создании общества, Устава, предусматривающие исключительное право акционера изъять или получить внесенное им в качестве вклада имущество при выходе из состава должно признаваться недействительными судом.

К иным правам акционеров относятся:

- право требовать при определенных условиях выкупа акций (ст. 75);

- право отчуждать акции, не оспаривая согласия других акционеров (ст. 7) и др.

Право требовать выкупа направлено на защиту мелких акционеров и может быть реализовано, если они голосовали против решения или не принимали участия в голосовании по следующим вопросам:

- реорганизации;

- совершения обществом крупной сделки;

- внесения изменений и дополнений в Устав, ограничивающих права акционеров-владельцев определенных категорий акций.

Список таких акционеров составляется на день составления списка акционеров, имеющих право на участие в Общем собрании, в повестке которого есть вышеперечисленные вопросы. Общество обязано информировать акционеров о таком праве, цене и порядке осуществления выкупа.

Выписка из реестра акционеров является одним из доказательств акционером своих прав в отношении акций. Держатель реестра обязан подтвердить его права на акции путем выдачи выписки в течение 5 дней с момента возникновения требования.

Выписка не является ценной бумагой.

Для акционерного законодательства характерны понятия «аффилированное лицо» и «защита заинтересованность в решении сделки». Для физических лиц основным, но не единственным признаком аффилированности являются отношения родства (супруги, родители, дети и т.д.).

Для аффилированных лиц правовые последствия возникают уже с момента признания таковыми (ведется их учет, публикуются списки и т.п.).

Понятие «заинтересованное лицо» связано со сделками, совершаемыми АО, но действующее законодательство не дает их определения. В законе «Об акционерных обществах» присутствует проблема участия так называемых «заинтересованных» лиц в процессе волеизъявления юридического лица. Заинтересованные лица характеризует очень важна черта - они имеют возможность оказывать существенное влияние на процесс волеизъявления АО, в силу чего их деятельность

подчиняется жестким правилам. В этом прослеживается определенное сходство между лицами заинтересованными и аффилированными.

Статья 82 Закона «Об акционерных обществах» предусматривает процедуру обязательного информирования АО о предстоящей сделке, в которой имеется заинтересованность (правда обязанность не подкреплена юридическим механизмом, обеспечивающим исполнение данной обязанности).

Законодательство использует термин «аффилированное лицо», который заимствован из англо-американской практики и обозначает физическое или юридическое лицо, способное оказывать влияние на деятельность общества.

Для обеспечения интересов закон устанавливает: 1) круг лиц, признаваемых аффилированными и 2) регулирует порядок совершения сделок с участием аффилированных лиц.

Отношение аффилированности возникает между двумя и более лицами при наличии определенных в законе фактов (участие в капитале, наличие трудовых и договорных отношений, членства в органах управления юридического лица, родственные связи и др.). Следовательно, признать лицо аффилированным означает установить факт наличия особых связей между ним и иными лицами, позволяющих оказывать существенное влияние вплоть до полного контроля за деятельностью одного из них. К внешним признакам аффилированности Закон относит самые разные факты. Например, для юридических лиц аффилированными являются члены органов управления, которые в силу должностных полномочий могут влиять на деятельность этого юридического лица. Крупные акционеры (владеющие более 20% голосующих акций) также имеют такую возможность.

Статья 83 Закона «Об акционерных обществах» предъявляет различные требования к порядку одобрения сделок с участием заинтересованных лиц, заключаемых АО, в зависимости от числа акционеров-владельцев голосующих акций.

Структуре органов управления АО и принципам управления в законе «Об акционерных обществах» посвящено 25 статей, а также отдельные фрагменты в большом количестве статей, регламентирующих другие вопросы. При их изучении следует обратить внимание на 2-х и 3-х звенную систему управления, принципы управления, исключительную компетенцию, порядок формирования и принятия решений. Закон «Об акционерных обществах» определил границы применения особенностей правового положения АО, созданных при приватизации государственных и муниципальных предприятий. Закон (п. 5 ст. 10) связал переход таких АО на общий режим правового регулирования с 2 моментами:

- с моментом отчуждения государством или муниципальным образованием 75% принадлежащих им акций;
- с моментом окончания срока приватизации независимо от акций, оставшихся в собственности государства или муниципального образования.

Во втором случае в судебной практике имелись определенные сложности, поскольку в плане приватизации, как правило, не определяется срок ее окончания.

В связи с этим Пленум ВС и ВАС в постановлении от 02.04.97 г № 4/8 «О некоторых вопросах применения федерального закона «Об акционерных обще-

ствах» (п. 2) разъяснил, что при определении срока окончания приватизации конкретного общества следует руководствоваться п. 10 указа Президента РФ от 18.08.96 г. № 1210 «О мерах по защите прав акционеров и обеспечению интересов государства как собственника и акционеров», согласно которому таким сроком следует считать последнюю из дат, фиксирующих срок окончания продажи акций (проведение завершающего конкурса или аукциона).

Если в государственной собственности закрепляется пакет акций, создаваемого АО, то сроком завершения приватизации является окончание периода, на который закреплен в собственности государства пакет акций. По окончании срока приватизации с момента, когда количество акций, принадлежащих государственному или муниципальному предприятию составит не более 25% их общего числа, деятельность АО полностью переходит в сферу регулирования федерального закона «Об акционерных обществах».

Идея участия работников в управлении и распределении прибыли широко распространена во многих развитых странах. Появились такие компании и в России (с 1986 г. на аналогичных принципах весьма результативно работает межотраслевой научно-технический комплекс «Микрохирургия глаза»).

Создание народных предприятий осуществляется на добровольной основе. Закон (п. 1 ст. 2) устанавливает 2 ограничения для создания народных предприятий. Во-первых, в такую организационно-правовую форму не могут быть преобразованы государственные и муниципальные предприятия, во-вторых, народными предприятиями не могут стать ОАО, работникам которых принадлежит менее 49% уставного капитала.

Решение о преобразовании коммерческой организации в народное предприятие принимают все ее участники большинством голосов. Но этого мало. Согласие необходимо получить и от ее работников, участниками не являющихся. Несогласие работников означает их нежелание становиться одновременно акционерами, и создание народного предприятия утрачивает свой смысл.

Ревизионная (контрольная) комиссия избирается из числа работников акционеров на срок не менее 5 лет, и осуществляет хозяйственную деятельность, но и осуществляет контроль за соблюдением прав акционеров и за выполнением Правил внутреннего трудового распорядка.

Дочерние и зависимые общества.

Дочернее общество не составляет особой организационно-правовой формы. В этом качестве может выступать любое хозяйственное товарищество.

Производственные кооперативы.

Понятие дается в ст. 107 ГК, из которого следует его отличие от обществ и товариществ: 1) это объединение граждан, не являющихся предпринимателями, но участвующих в его деятельности личным трудом; 2) паевые взносы и их размер не влияют ни на количество голосов, имеющих у его членов, ни на размер получаемого ими дохода (см. п. 1 ст. 110 ГК); 3) предусмотрен обязательный минимум членов кооператива; 4) п. 1 ст. 107 ГК допускает возможность участия в производственных кооперативах юридических и физических лиц, вносящих лишь имущественный вклад («финансовые участники»); 5) единственным учредитель-

ным документом является устав (п. 1 ст. 108 ГК). Гражданский кодекс устанавливает обязательные требования к уставу.

В кооперативах с числом участников более 50 допускается создание наблюдательного совета - постоянно действующего представительного органа, осуществляющего контроль за деятельностью его исполнительных органов.

Абзац 4 п. 1 ст. 110 ГК исключает возможность избрания в руководящие органы кооператива лиц, не являющихся его членами. Запрещено также совмещение членства в наблюдательном совете и в исполнительных органах кооператива одними и теми же гражданами. Члены производственного кооператива имеют право на участие в управлении долями; на получение части прибыли; на ликвидационную квоту; на передачу своего пая или его части другим лицам; на свободный выход из кооператива с получением своего пая.

Члены кооператива обязаны вносить паевые, вступительные и иные взносы; участвовать личным трудом в его деятельности, соблюдать трудовую и производственную дисциплину, нести другие обязанности, предусмотренные законом или уставом.

«Финансовые участники» имеют статус ассоциированных членов. В уставе отражается порядок переоформления членства в ассоциированное в случаях выхода на пенсию, службы в рядах Вооруженных сил, перехода на выборную работу и т.д. Ассоциированные члены не имеют право голоса, а при ликвидации имеют первоочередное право на выплату стоимости своих паевых взносов и на выплату объявленных дивидендов.

Производственные кооперативы являются собственником своего имущества. ГК не устанавливает систему обязательных фондов, но подразумевает наличие по крайней мере двух: паевого и резервного, а также возможность образования целевых фондов.

Кооператив вправе выпускать ценные бумаги, но не акции.

Государственные и муниципальные унитарные предприятия (см. ст.ст. 113-115 ГК).

Статья 113 ГК п. 1 дает определение унитарного предприятия. Форма унитарного предприятия предполагает наличие у такой организации уставного фонда; устав является единственным учредительным документом; органом управления является единоличный руководитель, который назначается собственником и подотчетный ему; обязано иметь фирменное наименование; не отвечает по обязательствам своего учредителя-собственника, а последний может быть привлечен к дополнительной ответственности по долгам казенного предприятия.

Государственные и муниципальные предприятия действуют на основе права хозяйственного ведения, кроме принадлежащих государству казенных предприятий.

Государственные и муниципальные предприятия создаются по решению уполномоченных государственных органов местного самоуправления, и действуют на основании утверждаемого ими Устава. Рассматриваемые юридические лица обладают широкой хозяйственной самостоятельностью. Права, она ограничивается предметом и целями деятельности, предусмотренными в Уставе предприятия.

Государственные органы не должны вмешиваться в хозяйственную деятельность предприятий. Она обеспечивается тем, что права собственника имущества, находящегося в их хозяйственном ведении, ограничены законом (см. ст. 295 ГК).

Имущество, закрепляемое за предприятием при его создании, образует уставный фонд, который должен быть полностью оплачен до их государственной регистрации.

Казенные предприятия. Термин «казенное предприятие» впервые появился в Указе Президента РФ от 24.12.1993 г. «О государственной программе приватизации государственных и муниципальных предприятий». Затем постановлением Правительства РФ от 12.08.94 г. был утвержден Типовой устав казенного завода (казенной фабрики, казенного хозяйства), созданного на базе ликвидированного федерального государственного предприятия, а постановлением Правительства РФ от 06.10.1994 г. № 1138 определен порядок планирования и финансирования деятельности казенных заводов (казенных фабрик, казенных хозяйств»). Согласно ст. 115 ГК казенные предприятия создаются только на базе федеральной собственности. Основным смыслом создания казенных предприятий состоит в том, что они могут осуществлять необходимую для государства и общества хозяйственную деятельность, не давая прибыли и даже будучи убыточными, с покрытием убытков за счет средств государственного бюджета.

Казенные предприятия создаются, реорганизуются и ликвидируются по решению Правительства РФ. Учредительным документом является Устав, утверждаемый Правительством.

Ежегодно казенному предприятию утверждаются план-заказ и план развития предприятия, которые устанавливаются соответствующими Министерствами и ведомствами по согласованию с Министерством экономики и Министерством финансов РФ.

Финансирование деятельности предприятия осуществляется за счет его доходов, а в недостающей части - за счет средств федерального бюджета. Финансирование мероприятий, проводимых по плану развития предприятия, проводится за счет бюджетных средств. Неиспользованные в течение года бюджетные средства подлежат возврату в государственный бюджет.

Прибыль казенного предприятия используется по установленным нормативам для финансирования мероприятий по плану-заказу и плану развития производства. Свободный остаток прибыли должен быть передан в доход федерального бюджета.

По своим обязательствам казенное предприятие отвечает всем закрепленным за ним имуществом.

Некоммерческие организации.

Определение некоммерческой организации дано в ст. 2 Закона РФ «О некоммерческих организациях» от 12.01.96 г. Это организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками.

Цель создания некоммерческой организации - достижение общественных благ, примерный перечень которых дает закон: социальные, благотворительные, культурные, образовательные, научные и управленческие.

В качестве учредителей некоммерческих организаций могут выступать граждане и юридические лица, в том числе иностранные. Специальные законы об отдельных видах некоммерческих организаций содержат дополнительные требования относительно учредителей этих организаций. Число учредителей не ограничено, если иное не предусмотрено специальным законом.

Некоммерческие организации обладают специальной правоспособностью: основная деятельность не должна приносить прибыли, но дополнительная коммерческая деятельность может быть источником финансирования. Закон применительно к предпринимательской деятельности некоммерческой организации раскрывает ее возможные обязательные признаки: производственная деятельность, результаты которой отвечают целям некоммерческой организации; приобретение и реализация ценных бумаг, имущественных и неимущественных прав; участие некоммерческой организации в качестве вкладчика в хозяйственных обществах и товариществах на вере.

Основаниями для создания некоммерческой организацией дополнительных видов деятельности являются 3 признака:

- наличие общей технологической цепочки (например, ремонт своего оборудования).
- функциональная взаимосвязь (например, реклама основной деятельности);
- удовлетворение дополнительными видами деятельности потребностей лиц, осуществляющих деятельность основную (например, буфет или столовая в общеобразовательном учреждении и т.п.).

Реорганизация и ликвидация некоммерческих организаций проводится по общим правилам. Однако законодатель ввел ограничения на преобразование из одной формы в другую.

Имущество ликвидированной некоммерческой организации в отличие от коммерческой направляется на цели, для осуществления которых была создана соответствующая некоммерческая организация, или же на благотворительные цели, а если цели реализовать невозможно, то в доход государства. Исключения составляют учреждение (имущество возвращается собственнику), некоммерческое партнерство (имущество можно распределить между членами).

Общественные объединения - добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.

Общие признаки: цель создания, общность интересов, добровольность объединения. Закон в принципе исходит из того, что для общественных и религиозных организаций существует членство, но в таких общественных объединениях как общественное движение, орган общественной самодеятельности, национально-культурная автономия этот признак отсутствует.

Имущество общественной организации может создаваться и пополняться за счет членских взносов. Прав на имущество участники не сохраняют. Указанные

юридические лица могут заниматься предпринимательской деятельностью, которая должна отвечать двум условиям:

Служить достижению целей, записанных в Уставе;

Принятый в 1995 г. ФЗ «Об общественных объединениях» закрепил особенности регистрации и деятельности политических партий и разделил понятия общественного объединения и общественной организации; но не уточнил статус общественно-политических объединений, а наоборот, косвенно стимулировал увеличение числа потенциальных избирательных объединений. В соответствии со ст. 27 участие в избирательных компаниях общественные объединения приобретают в случае их государственной регистрации и при наличии в их уставе положения об участии в выборах. На выборах в Государственную Думу свыше 40 общественных объединений стали соучредителями 27 избирательных блоков, 17 из которых были включены в бюллетень для голосования. По итогам выборов ни одно из неполитических объединений или блоков не смогло получить даже 1/5 части минимально необходимого для прохождения в Государственную Думу количества голосов.

Итак, необходимость внесения поправок, регулирующих особый статус партий и политических движений стала очевидной. Эта задача должна была быть реализована через принятие Закона «О политических партиях», разработка которого велась в 1994-96 г. Но в феврале 1996 г. закон был отклонен Советом Федерации.

Принятый в сентябре 1997 г. ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ» дал качественно новую конструкцию избирательного объединения, определив его как политическое общественное объединение, основными целями которого являются: участие в политической жизни общества посредством влияния на формирование политической воли граждан, участие в выборах в органы государственной власти и органы местного самоуправления путем выдвижения кандидатов и организации их предвыборной агитации, участие в организации и деятельности названных органов. Таким образом в основу законодательной конструкции был положен комплексный функциональный критерий, позволяющий отделить политические объединения от некоммерческих, но статусные критерии отсутствовали.

Качественно новый этап в правовом обеспечении деятельности общественных объединений открыл пописанный Президентом РФ 19.07.98 г. ФЗ «О внесении изменений и дополнений в ФЗ «Об общественных объединениях».

Закон определяет: политическим является общественное объединение, в уставе которого в числе основных целей закреплены участие в политической жизни общества посредством влияния на формирование политической воли граждан, участие в выборах в органы государственной власти и органы местного самоуправления посредством выдвижения кандидатов и организации их предвыборной агитации, участие в организации и деятельности указанных органов. Закон определяет признаки, при наличии хотя бы одного из которых общественные объединения не могут быть отнесены к политическим:

1 Права на статус политического лишаются объединения, зарегистрированные в соответствии с законодательством в качестве профсоюзной, религиозной, благотворительной организации, национально-культурной автономии, а также в качестве общественного фонда, общественного учреждения, органа общественной самодеятельности.

2 Не могут признаваться политическими объединения, устав которых допускает членство в них или принадлежности к ним в иной форме иностранных граждан, иностранных или международных организаций.

3 Не могут быть признаны политическими объединения, преследующие цели извлечения прибыли посредством предпринимательской деятельности и распределения полученной прибыли между своими членами и(или) учредителями, а также объединения, созданные для реализации любительских и иных политических интересов.

Фонды - не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов и преследующая общественно-полезные цели.

Участники не сохраняют прав на переданное фонду имущество, при ликвидации фонда остаток имущества не распределяется между учредителями.

Использование имущества фонда должно находиться под контролем не только специализированных органов, но и общественности. Закон требует ежегодного опубликования отчетов фонда об использовании имущества.

Органом фонда является попечительский совет, который функционирует как надзорный орган по отношению к другим органам фонда. Органами управления являются: правление, дирекция и др.

Некоммерческие партнерства - основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и(или) юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении деятельности, направленной на достижение общих целей.

Состав некоммерческого партнерства всегда конкретно определен. Задача его - оказание содействия членам партнерства в осуществлении уставной деятельности, например, в предоставлении юридических услуг на безвозмездной основе.

Члены партнерства передают ему необходимое имущество - денежные средства, иное имущество, которые становятся собственностью партнерства. Имущество состоит из двух частей различного назначения: 1) членские взносы (передаются безвозвратно); 2) другое имущество.

При ликвидации партнерства имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, либо стоимость этого имущества распределяется между членами в пределах стоимости того имущества, которое было передано в собственность партнерства, если иное не предусмотрено федеральными законами или учредительными документами.

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

Деятельность учреждения определяется целями, поставленными перед ним собственником. Собственник должен также издать правила, по которым должно функционировать учреждение (устав или положение). В настоящее время изданы законы и иные нормативные акты, определяющие особенности правового положения отдельных видов государственных и иных учреждений (например, ФЗ «Об образовании»).

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

Меньший, нежели у других некоммерческих организаций, объем прав на имущество, компенсируется субсидиарной ответственностью собственника по обязательствам учреждения. (см. «О практике применения ст. 120 ГК РФ в части привлечения к субсидиарной ответственности собственника учреждения арбитражными судами Волго-Вятского округа. /Вестник ВАС РФ. 2000. № 2.). Взыскание по долгам учреждения может быть обращено лишь на его денежные средства и самостоятельно приобретенное им имущество. Таким образом, имущество, переданное учреждению собственником, забронировано от взысканий, что совершенно естественно.

Учредительным документом учреждения является только его Устав, утверждаемый собственником. Наименование учреждения должно включать в себя указание на собственника имущества и характер деятельности.

На практике возник вопрос, может ли учреждение выйти из ООО без согласия собственника?

Автономная некоммерческая организация - не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и(или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов в целях предоставления услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физкультуры и спорта и иных услуг.

Предметом деятельности является услуга. В учредительных документах должны быть четко определены услуги, которые она предоставляет. Предоставляемыми услугами учредители вправе пользоваться только на равных условиях с другими лицами.

Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

Это некоммерческая организация, образованная несколькими юридическими лицами для ведения деятельности в их интересах. Участниками объединения не могут выступать граждане или государство. Из содержания статьи 121 ГК вытекает, что объединяться в ассоциации или союз могут либо коммерческие, либо некоммерческие организации, но не те и другие вместе.

Учредительными документами объединений юридических лиц являются Устав и Учредительный договор, основное содержание которых определено п. 2 ст. 122 ГК.

Запрет на ведение предпринимательской деятельности (в качестве основной цели), установленный для объединений юридических лиц, предполагает, что необходимая имущественная база будет формироваться объединяющимися участниками.

Если возникает потребность в осуществлении предпринимательской деятельности возможны 3 варианта:

- преобразование в хозяйственное общество или товарищество;
- создание хозяйственного товарищества;
- участие в таком хозяйственном обществе.

Закон не называет союзы (ассоциации) юридическими лицами, однако они удовлетворяют всем признакам юридического лица. Объединения юридических лиц основаны на членстве. Члены могут безвозмездно пользоваться услугами объединений. Содержание услуг определяется целями и задачами, поставленными перед объединениями (услуги консультативного, научно-организационного характера).

Так как объединение добровольное, то члены имеют право выхода, но только после окончания финансового года, и несут субсидиарную ответственность по обязательствам объединения пропорционально своему взносу в течение двух лет с момента выхода, не имеют права на возврат своего взноса.

По общему правилу, новое лицо вступающее в ассоциацию, не отвечает по обязательствам ассоциации, возникшим до момента его вступления, однако учредительными документами может быть уставлено иное правило

Религиозные объединения - добровольное объединение граждан, иных лиц, постоянно или на законных основаниях проживающих на территории РФ, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры и обладающее соответствующими этой цели признаками: вероисповедание; совершение богослужений и других религиозных обрядов и церемоний; обучение религии и религиозное воспитание своих последователей.

Могут создаваться в форме религиозных групп и религиозных организаций. Учредителями могут быть не менее 10 граждан РФ, объединенных в религиозную группу, у которых имеется подтверждение существования на данной территории на протяжении не менее 15 лет, выданное органом местного самоуправления или подтверждение о вхождении в структуру централизованной религиозной организации того же вероисповедания, выданное указанной организацией.

Религиозные организации вправе производить, приобретать, экспортировать, импортировать и распространять религиозную литературу, печатные, аудиовидеоматериалы и иные предметы религиозного назначения; вправе осуществлять благотворительную деятельность; создавать учреждения профессионального религиозного образования; вправе устанавливать и поддерживать международные связи и контакты.

Благотворительная организация - неправительственная некоммерческая организация, созданная для реализации: социальной поддержки и защиты граждан; подготовки населения к преодолению последствий стихийных бедствий, экологически и промышленных катастроф; оказания помощи пострадавшим в результате

стихийных бедствий, катастроф, национальных и религиозных конфликтов, жертвам репрессий; содействия укреплению мира, дружбы, согласия, защите материнства, детства и др.

Формы благотворительных организаций: общественные организации (объединения), фонды, учреждения и др.

Высший орган управления - ее коллегиальный орган, компетенция которого указана в ст. 10 указанного Закона. В частности, высший орган управления утверждает благотворительную программу. Не менее 80% благотворительного пожертвования в денежной форме должно быть использовано в течение года на благотворительные цели. Благотворительные организации могут совместно с другими лицами участвовать в хозяйственных обществах.

Они также не вправе расходовать свои средства и использовать свое имущество для поддержки политических партий, движений, групп и компаний.

При ликвидации имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, используется на благотворительные цели.

Такое объединение создается на основании решения граждан в результате учреждения при условии численности не менее трех человек в любой из трех форм: некоммерческое товарищество, потребительский кооператив, некоммерческое партнерство.

Некоммерческое товарищество характеризуется следующими чертами:

- имущество общего пользования, приобретенное или созданное за счет целевых взносов является совместной собственностью его членов;

- имущество общего пользования, приобретенное или созданное за счет средств специального фонда, является собственностью товарищества как юридического лица. Специальный фонд составляют вступительные и членские взносы, доходы от его хозяйственной деятельности, прочие поступления;

- специальный фонд расходуется на уставные цели.

Потребительский кооператив.

Понятие потребительского кооператива дается в п. 1 ст. 116 ГК. Среди существенных признаков потребительского кооператива следует выделить: добровольность объединения членов, смешанный субъектный состав (и граждане, и юридические лица); организация кооператива на основе членства; объединение членами кооператива своих имущественных взносов (паев) для создания кооператива и в качестве основного источника финансирования его деятельности; некоммерческий характер деятельности; свобода выхода из кооператива с возвратом пая вклада; обязанность покрытия убытков путем внесения пайщиками дополнительных взносов; наличие правоспособности юридического лица.

Производственно-хозяйственные комплексы.

Холдинговые компании - стали развиваться на основе Указа Президента от 16.11.92 г., которым было утверждено Временное положение о холдинговых компаниях. Холдинговые компании создаются в форме ОАО.

Холдинговой компанией признается предприятие, независимо от его организационно-правовой формы, в состав активов которого входят контрольные пакеты акций других предприятий - дочерних. Контрольный пакет - это такое коли-

чество акций, которое позволяет определять решения, принимаемые общим собранием акционеров.

Холдинговая компания руководит дочерними предприятиями: определяет содержание решений, принимаемых ими, дочернее предприятие не может владеть акциями холдинговой компании.

Финансово-промышленные группы - это совокупность юридических лиц, действующих как основное и дочернее общества либо полностью или частично объединяющих свои материальные и нематериальные активы на основе договора о создании финансово-промышленной группы в целях технологической и экономической интеграции для реализации инвестиционных и иных проектов и программ, направленных на повышение конкурентоспособности и расширения рынка сбыта товаров и услуг, повышение эффективности производства, создание новых рабочих мест.

Обязательными участниками финансово-промышленных групп являются организации, действующие в сфере производства товаров и услуг, а также банки и другие кредитные организации. Кроме того, в состав финансово-промышленной группы могут входить и другие коммерческие и некоммерческие организации.

Финансово-промышленная группа может строиться двояким образом:

- в нее могут входить предприятия, организации и созданная ими центральная компания;

- она может представлять собой основное и дочернее общество.

Финансово-промышленная группа организуется на основе договора о ее создании, в котором определяются основные условия и цель деятельности группы, объем, порядок и условия объединения активов участников группы, порядок управления группой.

Высшим органом управления является совет управляющих. Дела финансово-промышленной группы ведет центральная компания (основное общество либо специально учреждаемая центральная компания в виде хозяйственного общества, ассоциации или союза).

В правовые отношения финансово-промышленной группа вступает через центральную компанию, которая действует в интересах участников финансово-промышленной группы, ведет учет баланса, выполняет в интересах участников группы отдельные банковские операции. Участники финансово-промышленной группы несут солидарную ответственность по обязательствам компании.

Одним из наиболее ярких экономических явлений последнего времени стало появление и бурное развитие так называемых «транснациональных компаний». В современной экономической литературе ТНК характеризуются как «фирма, корпорация, компания, осуществляющая основную часть своих операций за пределами страны, в которой она зарегистрирована, чаще всего в нескольких странах, где имеет сеть отделений, филиалов, предприятий». С правовой точки зрения ТНК является не единым субъектом права, а совокупностью формально самостоятельных юридических лиц, созданных в соответствии с законодательством различных стран. С правовой точки зрения - это конгломерат юридических лиц различной «национальности»; каждое из входящих в данную систему разного рода

образований, разбросанных по разным странам, может быть юридическим лицом со своим личным статусом. В концентрированном выражении основные признаки ТНК даны в определении известного английского юриста К. Шмитхоффа: «ТНК - это группа компаний с различной национальностью, связанных посредством держания акций, управленческим контролем или путем заключения договора и представляющих экономическое единство».

В настоящее время национальное законодательство о группах компаний находится на этапе становления. Эталоном правового регулирования на сегодняшний день является законодательство Германии. Именно оно принято за основу при составлении актов ЕС в данной области. Немецкий законодатель дает определение группы (связанных предприятий) путем перечисления их отдельных разновидностей и исходит из понимания группы компаний как особой экономической единицы, то есть принимает во внимание фактическое наличие или отсутствие единого центра принятия решений, а также связей между предприятиями, характеризующих их как господствующее и зависимое. К связанным предприятиям относятся как объединения, построенные на началах субординации (вертикальные группы), так и объединения, базирующиеся на началах координации (горизонтальные группы).

Одним из существенных недостатков российского законодательства является отсутствие единообразного понятийного аппарата в области регулирования отношений с участием групп компаний, наличие противоречий в законодательных актах.

Филиалы и представительства.

Филиал предприятия это обособленная часть юридического лица осуществляющая на определенной территории вне обычно места деятельности юридического лица все его производственные функции или их часть, то есть пространственно расширяется сфера деятельности предприятия.

Представительство - это обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее защиту и представительство юридического лица, совершающее от его имени сделки и иные действия. Представительство расширяет деятельность юридического лица функционально.

Филиалы и представительства юридическими лицами не являются.

В судебной практике немало ошибок допускалось при оценке сделок, совершенных филиалами и представительствами. Сделки, совершенные при наличии таких полномочий, следует считать совершенными от имени юридического лица.

Вопросы для самоконтроля

- 1 Что понимают под юридическим лицом и в каких целях оно создается?
- 2 Что понимают под правосубъектностью юридического лица и как соотносится правосубъектность юридического лица с право субъектностью физического лица?

- 3 Что понимают под филиалом и представительством юридического лица?
- 4 Как определяются понятия: «деловая репутация», «коммерческая тайна» и «служебная тайна»?
- 5 Как определяется понятие рекламы о юридическом лице и его деятельности?
- 6 Каковы способы возникновения и прекращения юридического лица?
- 7 Что понимается под банкротством юридического лица и такими процедурами, как реорганизация, санация, ликвидация, конкурсное производство?
- 8 Что понимается под хозяйственным обществом и товариществом?
- 9 Как определяется понятие «кооператив», каковы его виды?
- 10 Что понимают под унитарным предприятием?
- 11 Какие существуют виды некоммерческих организаций?

Тема 1.6 Участие публично-правовых образований в гражданских правоотношениях

Обучающийся должен:

знать:

- гражданская правоспособность государства и государственных (муниципальных) образований;
- формы участия государства в гражданском обороте;
- порядок участия РФ, субъектов РФ, муниципальных образований в отношениях, регулируемых гражданским законодательством;
- ответственность по обязательствам РФ, субъекта РФ, муниципального образования.

Содержание учебного материала

Публично-правовые образования как субъекты гражданского права, их правоспособность.

Участие публично-правовых образований в гражданских правоотношениях: вещных, предпринимательских, обязательственных и т.д. Исключительные права государства в российском и международном гражданском обороте. Гражданско-правовая ответственность государства.

Методические указания

Помимо физических и юридических лиц участниками гражданских правоотношений являются публично-правовые образования. Таким термином обозначается комплекс субъектов, перечисленных законодателем в ст. 124 ГК РФ: "Российская Федерация, субъекты Российской Федерации: республики, края, области, города федерального значения, автономная область, автономные округа, а также городские, сельские поселения и другие муниципальные образования..." Публично-правовые образования, как следует из перечня, объединяют две группы участников отношений:

- государственные образования (Российская Федерация и перечисленные

выше субъекты РФ);

- муниципальные образования (городские, сельские поселения и иные).

В юридической литературе и законодательстве для обозначения государственных, а также муниципальных образований часто используется собирательное понятие "государство". Допустимость такого термина объясняется сложившейся традицией и единством статуса тех или иных разновидностей публичных образований (с учетом того, что каждое из них выступает от своего имени в пределах своей компетенции).

Как субъект гражданского права государство наделено правоспособностью и дееспособностью. Несмотря на достаточно широкие возможности участия в различных видах гражданских правоотношений, **правоспособность** этого лица носит целевой, или специальный, характер: оно действует в рамках строго очерченной компетенции и не может выходить за ее пределы.

Как уже отмечалось, публично-правовые образования осуществляют только те виды деятельности, которые необходимы им для реализации публичной власти. При этом они сами формируют правила гражданского оборота, содержание и пределы своей правосубъектности.

Реализация дееспособности государственных и муниципальных образований происходит с помощью соответствующих органов. Это качество указывает на сходство правовой конструкции государства и юридического лица. В силу [п. 1 и 2 ст. 125 ГК РФ](#) от имени Российской Федерации и субъектов РФ имущественные и личные неимущественные права и обязанности могут приобретать и осуществлять органы государственной власти, от имени муниципальных образований - органы местного самоуправления. При этом действия органов власти, не выходящие за пределы их компетенции, считаются действиями самого образования.

Формы участия государства в гражданском обороте.

1 Отношение собственности - важнейшая область гражданско-правовых отношений, в которой участвует государство.

Законодательством определены объекты, относящиеся исключительно к федеральной собственности, объекты федеральной собственности, которые могут передаваться в собственность субъектов РФ, объекты муниципальной собственности (см. Постановление Верховного Совета РФ от 27.12.91 г. № 3020-1 // Собрание актов РФ. 1993. № 35. Ст. 3320).

Конституцией РФ (ст. 114) осуществление управления федеральной собственностью отнесено к полномочиям Правительства.

Государство приобретает право собственности как по основаниям общим для всех субъектов гражданского права, так и по присущим только ему (конфискация, реквизиция и др.). Способы прекращения права собственности также подразделяются на общие и специальные (к последним относятся, например, приватизация).

2 Обязательственные отношения. Законодательством подробно регулируется участие органов исполнительной власти в заключении и реализации государственных контрактов (на поставку, подряд, закупку сельскохозяйственной продукции и др.). Будучи наиболее крупным заемщиком, государство определяет ме-

ханизм заимствований и обязанности государственных органов по обслуживанию внутреннего и внешнего долга.

Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования в силу положений п. 4 ст. 66, п.п. 1, 2 ст. 69 ГК РФ не могут быть участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере. Однако закон не препятствует указанным публичным образованиям выступать в качестве вкладчиков (коммандитистов) товариществ на вере.

3 Государство может быть наследником имущества по закону и завещанию, а также стороной в обязательствах, возникающих вследствие причинения вреда, взыскивать причиненный вредом ущерб и отвечать за причиненный вред.

4 Признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления, неприменение судом акта, противоречащего закону, а также возмещение убытков, в том числе причиненных государственными органами и органами местного самоуправления, являются способами защиты гражданских прав (см. ст.ст. 13, 16, 41 ГК).

Специфика участия публично-правовых образований в гражданских правоотношениях обусловлена тем, что характер выполняемых ими функций исключает возможность осуществления тех или иных видов деятельности, характерных для граждан или юридических лиц, или, наоборот, позволяет им обладать такими правомочиями, которые не свойственны иным субъектам. В таком качестве государство становится участником достаточно обширного круга видов правоотношений частного правового характера.

Являясь собственниками своего имущества, публичные образования могут приобретать имущество, передавать в пользование, отчуждать его, наследовать, т.е. вступать в различного рода вещные правоотношения. Закон предоставляет им и особые возможности при осуществлении названных правомочий, например в отношении права на получение части обнаруженного клада или приобретение бесхозяйного имущества. Только государству присущи правомочия по реквизиции, конфискации или национализации частного имущества. Приобретая имущество в качестве наследника по завещанию, государство не может завещать свое имущество, отказаться от наследства и т.п. Но при условии, что субъектом этих правоотношений является Российская Федерация, оно может выступить законным наследником выморочного имущества.

Как собственники публично-правовые образования могут создавать юридические лица на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, выступать в роли учредителей хозяйственных обществ или товариществ, в том числе в рамках приватизации государственных предприятий и учреждений. Через своих представителей они участвуют в управлении такими коммерческими организациями и иной деятельности, носящей характер корпоративных отношений.

В рамках обязательственных правоотношений государство заключает сделки по распоряжению своим имуществом (может его дарить, обменивать, продавать и т.д.). К исключительной компетенции государства относится заключение договоров подряда, поставки или проведения научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ для государственных и муниципаль-

ных нужд, государственного займа, соглашений о разделе продукции.

В сфере внедоговорных отношений публично-правовые образования наделены возможностью быть участниками обязательств, вытекающих из неосновательного обогащения и причинения вреда. В последнем случае, в частности, они обязаны возместить вред, причиненный гражданам или юридическим лицам незаконными действиями государственных органов (дознания, следствия, прокуратуры, суда), органов местного самоуправления или должностных лиц.

Участие государственных и муниципальных образований в отношениях, возникающих по поводу результатов интеллектуальной деятельности, незначительно. Они могут приобретать права патентообладателя (если интеллектуальная собственность создана при выполнении государственного или муниципального заказа), а в некоторых случаях - права на товарные знаки, фирменные наименования. Российская Федерация может становиться наследником некоторых авторских прав, в этом случае она принимает на себя охрану этих прав.

Приведенный перечень не исчерпывает возможные варианты участия публичных образований в гражданских правоотношениях, но сам по себе наглядно свидетельствует о признании их полноправными участниками гражданского оборота.

Вместе с тем специфика участия государства в гражданском обороте позволяет отметить такие виды его деятельности, которые не свойственны иным лицам. Так, например, только этот субъект может приобрести право собственности по таким основаниям, как реквизиция, конфискация, национализация. Специальным способом прекращения права собственности выступает приватизация. Когда у наследодателя нет наследников ни по закону, ни по завещанию либо все наследники лишены права наследования, или не приняли наследства, или отказались от него, наследственное имущество переходит к государству (выморочное имущество). Относящиеся к памятникам истории и культуры вещи, обнаруженные в кладе, подлежат передаче в государственную собственность. В рамках обязательственных правоотношений особо регламентируется статус публично-правового образования в договорах поставки для государственных нужд, государственного займа и др.

Государство в силу своего специального статуса не может быть участником отдельных видов гражданских правоотношений. В частности, в отличие от граждан и юридических лиц оно не вправе заниматься предпринимательской деятельностью, выступать в качестве доверительного управляющего по договорам доверительного управления ценными бумагами и другим имуществом, не может быть наследодателем.

5 По общему правилу публично-правовые образования несут ответственность по своим обязательствам принадлежащим им на праве собственности имуществом. Изъятие установлено законом в отношении:

- имущества, которое закреплено за созданными ими юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления;
- имущества, которое может находиться только в государственной или муниципальной собственности.

В первом случае действует общее правило: юридические лица, созданные Российской Федерацией, субъектами РФ и муниципальными образованиями, не отвечают по их обязательствам, а Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц. Исключение составляют случаи, предусмотренные законом. Так, государственные и муниципальные образования несут субсидиарную ответственность по обязательствам созданного ими:

- казенного предприятия при недостаточности его имущества (абзац третий п. 6 ст. 113 ГК РФ);

- казенного учреждения при недостаточности у него денежных средств (п. 4 ст. 123.22 ГК РФ);

- автономного или бюджетного учреждения в случае причинения ими вреда гражданам, при недостаточности их имущества, на которое может быть обращено взыскание.

Второе изъятие включает правило о том, что на имущество, находящееся в исключительной собственности государства, не может быть обращено взыскание. В частности, п. 1 ст. 126 ГК РФ устанавливает, что обращение взыскания на землю и другие природные ресурсы, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, допускается лишь в случаях, предусмотренных законом.

Выступая в гражданских правоотношениях в качестве самостоятельных участников с обособленным имуществом, публичные образования несут отдельную ответственность по своим обязательствам. Субъекты РФ, муниципальные образования не отвечают по обязательствам друг друга, а также по обязательствам Российской Федерации. Российская Федерация не отвечает по обязательствам субъектов РФ и муниципальных образований.

Принцип раздельной ответственности не действует в случае, 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.

Имущество, являющееся средством обеспечения обязательств государственных и муниципальных образований, - это принадлежащее соответствующим публичным образованиям на праве собственности и не закрепленное за государственными и муниципальными предприятиями и учреждениями имущество, составляющее государственную или муниципальную казну. Казна Российской Федерации, казна субъектов РФ, казна городского, сельского поселения или другого муниципального образования состоит из средств соответствующего бюджета и иного государственного или муниципального имущества (п. 4 ст. 214 ГК РФ). С учетом того, что к "иному" имуществу относятся прежде всего внебюджетные фонды, имущество государственного резерва, золотой запас, фонд драгоценных камней и металлов, т.е. имущество, взыскание на которое не может быть обращено, то более реальным объектом для взыскания кредиторов остаются бюджетные (денежные) средства, на что указывает судебная практика.

3 Судебная защита гражданских прав осуществляется в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством.

Характеризуя положение государственных органов при осуществлении судебного разбирательства, следует отметить возможности участия их в процессе не только в качестве стороны по делу, но и для защиты интересов других лиц.

Государственные органы могут быть привлечены к участию в процессе для дачи заключения по делу. В законодательных актах называются виды исков, которые могут быть предъявлены соответствующими государственными органами в защиту охраняемых законом прав и интересов организаций и граждан, государственных и общественных интересов.

Ответственность по обязательствам РФ, субъекта РФ, муниципального образования.

РФ, субъекты РФ, муниципальные образования отвечают по своим обязательствам не всем принадлежащим им на праве собственности имуществом, а той частью, которая не закреплена за созданными ими юридическими лицами и не относится к составу объектов, могущих находиться только в государственной или муниципальной собственности.

Имущество, принадлежащее РФ, субъекту РФ на праве собственности, не закрепленное за государственными предприятиями или учреждениями, образует соответственно государственную казну РФ, казну РФ, казну республики, края, области, города федерального назначения, автономной области, автономного округа. Казна состоит из средств соответствующего бюджета и иного государственного и муниципального имущества: это средства федерального бюджета, пенсионного фонда РФ, фонда социального страхования и других государственных внебюджетных фондов РФ, Центрального банка РФ, золотой запас, алмазный и валютный фонды. Федеральное казначейство РФ организует и осуществляет ведение операций по учету государственной казны РФ. Юридические лица, созданные РФ, субъектами РФ, муниципальными образованиями, не отвечают по их обязательствам. В свою очередь, РФ, субъекты РФ, муниципальные образования не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, кроме случаев, установленных законом. Так, РФ несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества.

Разграничение ответственности проводится и в отношении обязательств РФ, субъектов РФ и муниципальных образований.

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

Вопросы для самоконтроля

1 Каковы основные признаки, характеризующие гражданскую правосубъектность Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований?

2 Можно ли считать Российскую Федерацию, субъекты РФ и муниципальные образования юридическими лицами?

3 Каковы способы осуществления участия Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований в отношениях, регулируемых гражданским законодательством?

Тема 1.7 Объекты гражданского права

Обучающийся должен:
знать:

- виды объектов гражданских прав;
- понятие и юридическая классификация вещей;
- деньги и ценные бумаги;
- результаты творческой деятельности;

Содержание учебного материала

Понятие и виды объектов гражданских правоотношений. Вещи как объекты гражданских правоотношений и их классификация. Оборотоспособность вещей. Движимые и недвижимые, потребляемые и не потребляемые, делимые и неделимые, простые и сложные вещи, главная вещь и принадлежность, индивидуально-определенная вещь и вещи, определяемые родовыми признаками. Плоды, продукция, доходы. Животные как объекты гражданских правоотношений.

Роль денег как объектов гражданского права. Специфика имущества и имущественных комплексов. Ценные бумаги как объекты гражданских правоотношений: понятие, основные признаки и классификация ценных бумаг. Отдельные виды ценных бумаг: акция, облигация, вексель, чек, коносамент и др.

Действия (работы и услуги) как объекты гражданских правоотношений. Информация как объект гражданских правоотношений. Понятие коммерческой и служебной тайны. Результаты творческой деятельности и иные нематериальные блага как объекты гражданского права.

Методические указания

Виды объектов гражданских прав.

Под объектами права следует понимать то, на что направлены права и обязанности субъектов правоотношений (см. ст. 120 ГК).

Наиболее распространенные объекты гражданского права - вещи и права на вещи. Помимо них ст. 128 ГК называет еще 3 самостоятельных вида объектов: информацию, результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них, а также нематериальные блага.

Кодекс классифицирует объекты гражданского права, используя в качестве критерия различные их свойства. Цель такого рода классификации - вводить в случае необходимости специальные режимы, отражающие особенности тех или иных объектов.

Понятие и юридическая классификация вещей.

Вещи - материальные объекты внешнего мира. Понятие вещи в действующем законодательстве не формулируется. Гражданский кодекс классифицирует вещи, используя в качестве критерия различные их свойства.

Недвижимые и движимые вещи.

К недвижимым вещам относятся согласно ст. 130 ГК 1) земельные участки, участки недр, обособленные объекты, а также то, что прочно связано с землей; 2) воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. Остальные вещи - движимые. Права на недвижимые вещи подлежат государственной регистрации, которая установлена ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» от 21.07.97 г. // Российская газета. 1997. 30 июля.

Недвижимость представляет собой особый объект, так как пользование недвижимостью в большой степени затрагивает интересы других граждан и юридических лиц; недвижимое имущество обладает, как правило, высокой стоимостью; недвижимые вещи обычно являются сложными вещами, приобретение права на недвижимость и владение ею предполагает наличие дополнительных обременений, накладываемых на владельца (например, соблюдение противопожарных, санитарных норм и правил); недвижимость обладает повышенной экономической ценностью.

Одним из неурегулированных в полной мере остается вопрос о возможности отнесения к недвижимости имущества, которое не имеет неразрывной связи с земельным участком, однако отделить его от этого земельного участка было бы достаточно сложно (статуи весом несколько тонн, здания, установленные на поверхности земли, на блоках). Судебная практика США рассматривает такие вещи как постоянные принадлежности (признается недвижимостью).

Регистрация недвижимости выполняет следующие функции: 1) предоставляет владельцам гарантии их прав на имущество; 2) дает возможность получить все сведения об объекте из государственного реестра; 3) создает систему контроля за сделками.

Разновидностью недвижимости является предприятие.

Термин «предприятие» раскрывается в ст. 132 ГК через понятие «имущественный комплекс».

Делимые и неделимые вещи.

Как вытекает из ст. 133, делимой признается вещь, которая может быть разделена без изменения ее назначения. Делимость приобретает правовое значение: главным образом применительно к разделу общей собственности. Специальные правила регулируют раздел имущества крестьянского (фермерского) хозяйства.

Сложные вещи.

Ст. 134 ГК охватывает случаи, когда разнородные вещи составляют единое целое таким образом, что их предполагается использовать как одну вещь. Смысл выделения данного вида вещей состоит в том, что действие сделки, предметом которой служит такая вещь, распространяется на все составляющие ее разнородные вещи.

Главная вещь и принадлежность.

Суть указанного деления (ст. 135 ГК) состоит в том, что принадлежность призвана служить главной вещи и связана с нею общим назначением. Связь принадлежности с главной вещью может быть: органической, механической, экономической, юридической.

Юридическое значение такого деления состоит в том, что принадлежность во всех случаях следует судьбе главной вещи, если иное не предусмотрено договором.

Плоды, продукция и доходы.

Все три указанных объекта представляют собой различные виды приращения основной вещи (органическое - плоды; техническое - продукция; экономическое - доходы).

Вопрос об их принадлежности решается ГК РФ (см. п. 1 ст. 340; ст. 248, п. 3 ст. 257, п. 2 ст. 299, п. 3 ст. 346 и др.).

Животные.

Ст. 137 имеет ввиду одомашненных животных. На них распространяются те же правила, которые действуют по отношению ко всем другим объектам права и запрещается жестокое обращение с животным.

Вещи, ограниченно изъятые из оборота, оборотоспособные и изъятые из оборота.

Свободное обращение объектов является общим правилом. Ограничение оборотоспособности выражается в том, что соответствующее имущество может принадлежать только государственным организациям или только российским гражданам. К изъятию из оборота ГК относится строже: виды изъятых из оборота объектов необходимо определить в самом законе.

К вещам, ограниченным в гражданском обороте, относятся валютные ценности. Согласно п. 4 ст. 1 Закона РФ «О валютном регулировании и валютном контроле» от 09.10.92 г., валютными ценностями являются: иностранная валюта, платежные документы в иностранной валюте; фондовые ценности в иностранной валюте; иные долговые обязательства в иностранной валюте; драгоценные металлы; драгоценные камни, а также жемчуг (кроме ювелирных и бытовых изделий из драгоценных камней и металлов, а также лома таких изделий).

Закон «О драгоценных металлах» определяет следующие драгоценные металлы: золото, серебро, платину и металлы платиновой группы в любом состоянии, виде, в том числе в самородном и аффинированном, а также в сырье, сплавах, полуфабрикатах, промышленных продуктах, химических соединениях, ювелирных и иных изделиях, монетах, ломе и отходах производства и потребления.

Драгоценные металлы, изделия из них и отходы входят в перечень продукции, свободная реализация которых запрещена. Для сделок с драгоценными металлами характерно жесткое регулирование со стороны государственных органов.

Сделки с драгоценными металлами, являющимися валютными ценностями.

Закон РФ «О валютном регулировании и валютном контроле» относит установление порядка совершения сделок с драгоценными металлами к компетенции Правительства РФ. Согласно п.1 ст. 3 Закона «О драгоценных металлах» в

РФ действуют биржи драгоценных металлов. Через эти биржи юридическим и физическим лицам разрешено совершение сделок, связанных с обращением:

- стандартных и мерных слитков аффинированных драгметаллов;
- самородков драгметаллов;
- изделия из драгметаллов, за исключением ювелирных и иных бытовых изделий;
- монет, содержащих драгметаллы.

Однако Правительством не определен порядок деятельности бирж драгметаллов, поэтому сделки осуществляются в соответствии с законодательством РФ утверждено Положение о совершении сделок с драгметаллами на территории РФ.

Сделки с минеральным сырьем.

Под минеральным сырьем понимают добытые из недр руды коренных месторождений, пески коренных месторождений, руды и пески техногенных месторождений, а также продукты их переработки.

Законодательством разрешены следующие виды сделок:

- оказание услуг по аффинажу минерального сырья (очистке драгметаллов от примесей и соответствующих компонентов);
- купля-продажа минерального сырья;
- залог минерального сырья;
- перевозка минерального сырья.

Сделки с самородками драгметаллов.

Самородками драгоценных металлов являются обособления самородных драгоценных металлов в коренных и россыпных месторождениях, резко отличающиеся по своим размерам от преобладающих частиц драгоценных металлов и обладающие массой не менее 0,1 грамма. Из них уникальными признаются редко встречающиеся в природе самородки, обладающие особыми минералогическими, морфологическими, размерно-весовыми характеристиками или их сочетаниями.

Самородки, не подлежащие переработке, предлагаются по договорной цене субъектами их добычи для приобретения в приоритетном порядке Гохрану России для пополнения Государственного фонда драгоценных металлов и драгоценных камней РФ, а затем уполномоченным органам исполнительной власти субъектов РФ, на территориях которых были добыты эти самородки, для пополнения государственных фондов субъектов РФ. Не приобретенные самородки возвращаются субъектам их добычи или реализуются по их поручениям, в том числе с аукциона.

Сделки с аффинированными драгоценными металлами.

К аффинированным относятся драгоценные металлы в виде слитков, порошков, гранул, прошедших высокую степень очистки от примесей (содержание основного металла 99,5-99,99%).

Субъекты добычи, заключившие аффинационный договор, сохраняют право собственности на металл, если иное не оговорено условиями сделок, и обязаны в приоритетном порядке предложить выкупить аффинированные драгметаллы Гохрану РФ. Реализация аффинированных драгметаллов Гохраном осуществляется в соответствии с планами отпуска ценностей, утверждаемый Правительством РФ.

Эти планы применяются ежегодно с указанием конкретных целей отпуска драгоценных металлов.

Центральный Банк РФ жестко регламентирует условия совершения сделок в своих нормативных актах. Так, покупка им слитков золота у субъектов добычи и производства осуществляется через посредничество Сбербанка России, Внешторгбанка и иных специально уполномоченных банков, отвечающих определенными требованиям. ЦБ РФ заключает с этими кредитными организациями договор поставки золота в резервы Банка России.

Сделки по купле-продаже слитков между Банком России и специально уполномоченными банками заключаются в соответствии с Генеральным соглашением об общих условиях совершения сделок купли-продажи на территории.

Специально уполномоченные банки вправе осуществлять следующие сделки:

- покупать и продавать драгметаллы;
- привлекать их во вклады;
- размещать на депозитные счета;
- предоставлять займы;
- предоставлять и получать кредиты под залог драгметаллов;
- оказывать услуги по хранению и перевозке драгметаллов при наличии сертифицированного хранилища;

Вправе принимать драгметаллы в доверительное управление.

Сделки с монетой, содержащей драгоценные металлы.

Согласно Инструкции Банка России «О порядке выпуска в обращение в РФ памятных монет» от 27.12.95 г. кредитные учреждения осуществляют с монетой, являющейся валютой РФ, сделки купли-продажи и иные сделки, предусмотренные законодательством РФ. При этом кредитные учреждения самостоятельно производят котировку таких монет, то есть помещают на видном для клиента месте или опубликовывают свои прейскуранты с указанием цен продажи и цен покупки монет.

Что касается монеты, не являющейся валютой РФ, то есть вышедшей из обращения на территории РФ, и иностранной монеты, то их использование в качестве средства платежа не допускается. Сделки с ними осуществляются только специально уполномоченными банками, также как и сделки со слитками.

Физическим лицам разрешены сделки купли-продажи слитков и монет только через специально уполномоченные банки. Минуя их, физические лица могут совершать сделки:

- дарения указанных валютных ценностей супругу, близким родственниками, а также государству, фондам, организациям на общественные и благотворительные цели;
- завещания валютных ценностей или получение их по праву наследования;
- купли-продажи и обмена единоличных иностранных монет в целях коллекционирования.

Сделки с изделиями и полуфабрикатами, содержащими драгоценные металлы вправе совершать между собой промышленные потребители, то есть юри-

дические лица и индивидуальные предприниматели, использующие драгоценные металлы для изготовления своей продукции. Однако такие изделия и полуфабрикаты не могут быть использованы в качестве предмета залога, металла, зачисляемого на счет и во вклады, а также не могут быть внесены уставные фонды предприятий, организаций, учреждений.

Сделки со вторичным сырьем.

Под вторичным сырьем понимаются содержащие драгоценные металлы лом и отходы различных видов техники и производства (отработанные катализаторы, технически изношенные кино- фото- рентгеноматериалы и пр.). Такое вторичное сырье следует отнести к валютным ценностям.

Согласно п. 4 ст. 22 Закона «О драгоценных металлах» лом и отходы драгоценных металлов подлежат сбору во всех организациях, в том числе воинских частях и формированиях, обязательно учитываются и могут обрабатываться (перерабатываться) собирающими их организациями для вторичного использования или реализоваться организациями, имеющими лицензии на заготовку лома и отходов и их первичную обработку и переработку, для дальнейшего производства и аффинажа драгоценных металлов.

Запрещается использование лома и отходов, в качестве предмета залога, в качестве металла, зачисляемого на счета и во вклады, а также внесения их в уставные фонды предприятий, организаций и учреждений.

Сделки с драгоценными металлами, не являющимися валютными ценностями.

К ювелирным изделиям относятся изделия, изготовленные из драгоценных металлов и их сплавов, с использованием различных видов художественной обработки, со вставками из драгоценных, полудрагоценных, поделочных, цветных камней и других материалов природного или искусственного происхождения или без них, применяемые в качестве украшений, предметов быта, культа и (или) для декоративных целей, выполнения различных ритуалов и обрядов, а также памятные, юбилейные и другие знаки и медали, кроме наград, статус, которых определен законодательством РФ.

Продажа ювелирных и других изделий из драгоценных металлов осуществляется организациями, имеющими соответствующую лицензию, только при наличии на этих изделиях установленных в РФ оттисков государственных пробирных клейм, а также оттисков именников изготовителей для изделий российского производства.

Скупкой вправе заниматься только юридические лица, получившие соответствующую лицензию. Закупочным предприятиям запрещено покупать драгоценные металлы, которые относятся к категории валютных ценностей, а также осуществлять сделки с детьми и подростками, не достигших 18-летнего возраста, и юридическими лицами.

Скупочные предприятия продают скупленные у сдатчиков ценности Гохрану РФ для пополнения Госфонда России, а также заключают договоры с аффинированными организациями на оказание услуг по переработке лома.

Потребляемые и непотребляемые вещи.

К потребляемым относят такие предметы материального мира, однократное использование которых приводит к их уничтожению или существенному видоизменению.

Непотребляемые вещи сохраняют целостность продолжительное время, хотя их первоначальные заданные полезные свойства подвергаются физическому изнашиванию в процессе использования вещи.

Юридическое значение классификации в том, что в зависимости от того, какая вещь - потребляемая или непотребляемая, решается вопрос о виде договора, подлежащего заключению. Так, предметом договора займа могут быть только потребляемые вещи.

Деньги и ценные бумаги. Понятие имущества.

Деньги относятся к категории вещей с родовыми признаками, определяемыми не количеством денежных знаков, а количеством выраженных в них денежных единиц. Как объект права деньги выполняют платежную функцию. Деньги могут выступать и в качестве самостоятельного объекта (договор займа).

Единым и единственным эмиссионным центром выступает Центральный банк РФ. Наличные деньги выпускаются в обращение в виде банкнот и металлической монеты.

Платежи на территории РФ производятся в двух формах: безналичной и наличной. Осуществление безналичных расчетов, по мнению ряда авторов, следует рассматривать как передачу информации о платежах.

Появились в России и так называемые «пластиковые» деньги - широкое понятие, которое включает в себя кредитные, расчетные, депозитные и многие другие карточки. Пионерами в освоении рынка потребительских платежей стали Diners Club International.

Ценные бумаги относятся к объектам гражданских прав, роль которых в российском законодательстве за последние годы изменилась весьма существенно.

Действующее законодательство закрепляет следующие признаки ценной бумаги:

1 Документ установленной формы и с обязательными реквизитами

Традиционно документ выражен на бумажном носителе. Ценные бумаги в таком виде именуются документарными классическими ценными бумагами. Ее содержание предельно формализовано.

Ценная бумага может функционировать и как составная часть документа, который сам по себе ценной бумагой не является. В этом случае принято говорить о бездокументарных ценных бумагах, формой представления которых являются записи в специальном реестре. Таким образом, и документарные, и бездокументарные ценные бумаги отличаются всего лишь разной квалификацией письменной формы фиксации прав на бумажном носителе.

Электронный вариант фиксации документа используется сегодня только для бездокументарных ценных бумаг. Однако не существует никаких объективных препятствий ни для электронных вариантов документарных ценных бумаг, ни для электронных версий сертификатов ценных бумаг.

2 Всякая ценная бумага должна удостоверить определенные права, которые имеет указанный в бумаге законный владелец в отношении обязанного лица, также обозначенного в бумаге. Согласно Закону «О рынке ценных бумаг» ценная бумага закрепляет собой совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению соблюдением установленных указанным ФЗ формы и порядка.

3 ценной бумагой является не всякий документ, а необходимо прямое указание закона о придании ему статуса ценной бумаги. Не относятся поэтому к ценным бумагам сертификаты ценных бумаг, чековые (лицевые) счета, свидетельства о депонировании ценных бумаг.

4 важнейшей особенностью ценных бумаг является возможность их передачи другим лицам. Способы такой передачи могут быть самыми различными (уступка требования - для именных бумаг, вручение - для предъявительских и т.д.).

Под легитимацией принято понимать подтверждение и публичное признание определенного лица носителем определенного субъективного права. Легитимация держателя ценной бумаги вытекает из ее содержания и в зависимости от способа такой легитимации ценные бумаги классифицируются на именные, предъявительские и ордерные (см. ст. 145 ГК). Легитимация каждого последующего владельца происходит с соблюдением специальных правил (см. ст. 146 ГК);

5 Ценной бумаге присуще свойство публичной достоверности, суть которого заключается в предельном ограничении круга тех оснований, которые могут дать право должнику отказаться от исполнения лежащей на ней обязанности. Публичная достоверность - это такое свойство ценной бумаги, которое обязывает должника произвести исполнение по ценной бумаге, удостоверившись лишь в наличии в ней необходимых реквизитов, а ее владельца освобождает от проверки оснований выдачи ценной бумаги при условии наличия у нее формальных признаков. Признак публичной достоверности означает также, что должник не имеет права на возражения, вытекающие из его отношений с кем-либо из лиц, бывших в прошлом добросовестным и законным держателем по этой ценной бумаге;

6 Важным признаком является абстрактность ценных бумаг. Публичная достоверность в свою очередь, происходит от особого свойства ценных бумаг, именуемого абстрактностью. Указанная особенность зафиксирована в п. 1. Ст. 147 ГК;

7 Традиционным признаком ценной бумаги является ее неразрывная связь с реализацией закрепленных ею прав. Для их осуществления по общему правилу требуется предъявление самой ценной бумаги либо доказательств закрепления прав в специальном реестре. Данное свойство неразрывно связано с публичной достоверностью, и законом ему придается исключительное значение (ст. 142 ГК РФ).

В ГК перечислены виды ценных бумаг (ст. 143 ГК), но не дана их классификация. Исходя из ст. 143 ГК можно выделить 3 группы ценных бумаг: 1. инвестиционные (акции, облигации, депозитные и сберегательные сертификаты). Они представляют собой совокупность имущественных прав, принадлежащих инве-

сторю, обладающих при этом высокой степенью риска, связанных с возможной потерей средств затраченных на их приобретение; 2. государственные (государственные облигации и др.).

Акция - эмиссионная ценная бумага, закрепляющая право ее владельца (акционера) на получение части прибыли АО в виде дивидендов, на участие в управлении АО и на часть имущества, оставшегося после его ликвидации.

Законодательство и практика знают различные виды акций: акции открытого общества и акции закрытого общества; обыкновенные (дает право на управление делами АО) и привилегированные (не дают право голоса на общем собрании, но приносят фиксированный дивиденд); именные и предъявительские (существующее законодательство предусматривает выпуск только именных акций); размещенные акции (количество и номинальная стоимость определены в уставе АО и приобретены акционерами) и объявленные (определены уставом для возможного дополнительного выпуска); акции в рублях и акции в иностранной валюте.

Особое место занимает «золотая акция», выпуск которой предусмотрен законодательством о приватизации в целях защиты национально-государственных интересов. Она на срок до 3 лет с момента выпуска предоставляет право вето на общем собрании акционеров при голосовании по наиболее важным вопросам. Ее собственником может быть только государство. Передача в траст или залог не допускается.

Облигация - эмиссионная ценная бумага, закрепляющая право ее держателя на получение от эмитента облигации в предусмотренный ею срок и номинальной стоимости и зафиксированного в ней процента от этой стоимости или иного имущественного эквивалента.

Чек - ценная бумага, в которой выражена односторонняя обязанность чекодателя оплатить чек, если плательщик отказался от оплаты. Чек - сугубо срочная бумага. Платеж по чеку может быть гарантирован посредством аваля.

Депозитный или сберегательный сертификат - письменное свидетельство банка-эмитента о вкладе денежных средств, удостоверяющий право вкладчика или его правопреемника на получение по истечении установленного срока суммы депозита (вклада) и процентов по нему. Сберегательный сертификат выдается только гражданину, а депозитный - юридическому лицу.

Коносамент - ценная бумага, представляющая собой товарораспорядительный документ, удостоверяющий право его держателя распоряжаться указанным в коносаменте грузом, сданным для морской перевозки, и получить этот груз после завершения перевозки.

Вексель - ценная бумага, удостоверяющая безусловное денежное обязательство векселедержателя уплатить по наступлении срока определенную сумму денег владельцу векселя. Вексель может быть простым (означает обязательство векселедержателя уплатить в указанный срок оговоренную сумму векселедержателю или тому, кого он назовет) и переводным (тратта, по которому плательщиком выступает не векселедержатель, а третье лицо).

В силу особой оборотоспособности большинства ценных бумаг важным становится вопрос о последствиях их утраты законными владельцем. Ст. 148 ГК го-

ворит о так называемом вызывном производстве, в ходе которого владелец утраченного документа обращается в суд с просьбой признать утраченный документ недействительным и тем самым восстановить его права по такому документу.

Понятие имущества.

Имущество может быть определено применительно:

- к вещи;
- совокупности вещей ;
- применительно к совокупности имущественных прав и обязанностей.

Правовой режим имущества обусловлен формой собственности, хозяйственно-целевым назначением, интересами государства.

Результаты творческой деятельности. Информация.

Результатами творческой деятельности как объектами гражданского права являются произведения науки, литературы и искусства независимо от формы, назначения и достоинства произведения, а также способа выражения (лекции, доклады, литературные, научные, драматические произведения; фонограммы, программы для ЭВМ и базы данных, топологии интегральных микросхем и др.).

Другая категория результатов творческой деятельности включает в себя изобретения, полезные модели и промышленные образцы. Они становятся объектами гражданских прав при двух условиях: создание результата; его правовое оформление в установленном порядке. Так, споры об авторстве (соавторстве) изобретений не могут быть предметом судебного разбирательства до тех пор, пока не выдан патент.

Информация - сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы представления. Как особые виды информации ГК рассматривает служебную и коммерческую тайну.

В качестве объекта гражданского права коммерческая и служебная тайна должна обладать тремя признаками:

- информация неизвестна третьим лицам;
- к ней нет свободного доступа на законном основании;
- обладатель информации принимал меры для ее конфиденциальности.

К основным видам коммерческой тайны относятся, например:

- результаты опытов и их протоколы;
- картотека поставщиков и клиентов;
- программное обеспечение ЭВМ;
- маркетинговые исследования и др.

Работы. Услуги. Нематериальные блага.

Наряду с результатами творческой деятельности объектами гражданских правоотношений выступают результаты иных действий (например, результат работы подрядчика).

Услуга как разновидность действия выражается в осуществлении лицом деятельности в соответствии с его гражданско-правовой обязанностью. Выделяют 3 вида услуг: фактические (договор хранения); юридические (договор поручения и комиссии); комплексные (договор экспедиции).

Особую группу объектов гражданских прав образуют нематериальные блага, под которыми понимается не имеющие экономического содержания и неотделимые от личности их носителей блага и свободы, признанные и охраняемые действующим законодательством.

Личные нематериальные блага гражданина - это жизнь, здоровье, телесная неприкосновенность, честь и достоинство, авторское имя. Они неотчуждаемы и непередаваемы.

Личные нематериальные блага юридического лица - деловая репутация, товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование. Некоторые из них могут быть отчуждаемы.

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимают под объектами гражданских правоотношений и каковы их виды?

2 Как определяются понятия вещи и имущество?

3 Как классифицируются вещи?

4 К каким видам объектов относятся деньги и ценные бумаги?

5 Как определяются понятия «облигация», «вексель», «чек», «сертификат», «банковская сберегательная книжка на предъявителя», «коносамент», «акция»?

6 Каковы требования к ценной бумаге?

7 Что такое бездокументарные ценные бумаги?

8 Какие объекты относятся к результатам интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности)?

9 Понятие и особенности результатов творческой деятельности.

10 В каких случаях работа (услуга) является объектом гражданского правоотношения?

Тема 1.8 Осуществление и защита гражданских прав. Гражданско-правовая ответственность

Обучающийся должен:

знать:

- понятие, способы и принципы осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей;
- пределы осуществления гражданских прав;
- понятие защиты гражданских прав;
- способы защиты гражданских прав;
- гражданско-правовая ответственность.

Содержание учебного материала

Понятие осуществления субъективного гражданского права. Понятие исполнения субъективной гражданской обязанности. Принципы и пределы осуществления гражданского права. Понятие злоупотребления правом. Понятие защиты граждан-

ских прав. Понятие и содержание права на защиту. Форма, способы и средства защиты гражданских прав.

Гражданско-правовая ответственность как способ защиты гражданских прав. Особенности, функции и виды гражданско-правовой ответственности. Договорная и внедоговорная, долевая, солидарная и субсидиарная ответственность. Основания и условия гражданско-правовой ответственности. Понятие и состав гражданского правонарушения. Понятие и содержание вреда (убытков) в гражданском праве.

Понятие и формы вины в гражданском праве, их значение. Ответственность, не зависящая от вины правонарушителя. Понятие непреодолимой силы, её гражданско-правовое значение. Размер гражданско-правовой ответственности. Основные формы гражданско-правовой ответственности (выплата неустойки, возмещение убытков), их соотношение.

Методические указания

Понятие, способы и принципы осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей.

Наиболее часто граждане и юридические лица распоряжаются принадлежащими им правами путем их осуществления.

Осуществление права - есть реализация возможностей, то есть совершение реальных, конкретных действий, связанных с превращением этой возможности в действительность.

Граждане и юридические лица могут осуществлять принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению (п. 1 ст. 9). Это означает, что лицо при этом действует «своей властью и в своем интересе» и никто не вправе понудить лицо, которому принадлежит право осуществлять его. Указанное обстоятельство не исключает заинтересованности государства в том, чтобы лицо, чьи права нарушены, не задерживало обращения за их защитой в суд. В этой связи законом установлены сроки исковой давности, пропуск которых может повлечь за собой утрату возможности принудительного осуществления права.

При этом необходимо учитывать два обстоятельства:

- некоторые субъекты права одновременно выступают в качестве обязанных, поэтому реализация таких субъективных прав зависит не только от усмотрения лиц управомоченных, но и от предписаний закона (например, опекуна);
- закон имеет в виду, конкретные субъективные права, то есть в конкретных правоотношениях, а не вообще.

П. 2. Ст. 9 ГК - устанавливает запрет на соглашения об ограничении осуществления гражданских прав. Однако законом могут быть предусмотрены случаи, когда последствием отказа от осуществления права служит его прекращение.

Способы осуществления гражданских прав:

- активные действия самих лиц;
- право требовать соответствующего поведения обязанных лиц.

Выбор способа осуществления права зависит не только от конкретного содержания субъекта, но и от конкретного содержания субъективного права. Со-

держание же определяется его назначением, теми целями, для достижения которых оно и предоставляется управомоченному лицу.

Можно выделить два вида способов: юридические - действия, обладающие признаками сделок (договор купли-продажи, отказ от наследства); фактические - действия, не обладающие признаками сделок (использование дома для проживания).

Осуществление прав находится в неразрывной связи с исполнением обязанностей. Реализуя право требования можно добиться от других лиц исполнения обязанностей: в абсолютных отношениях - от любого из третьих лиц, в относительных - от конкретного лица.

Принципы осуществления прав и исполнения обязанностей: законность; подчиненность правилам деловой (профессиональной) этики и моральным принципам общества; недопустимости недобросовестной конкуренции; солидарность интересов и делового сотрудничества; осуществление прав и исполнение обязанностей в соответствии с их социальным назначением.

Пределы осуществления гражданских прав.

Закрепляя принцип свободной реализации субъективных прав, действующее законодательство одновременно предъявляет определенные требования, которые должны соблюдаться при их осуществлении. В ст. 10 ГК обозначены общие пределы осуществления гражданских прав. Осуществление прав:

- не должно нарушать прав и охраняемых законом интересов других лиц, так как другие лица являются обладателями аналогичных прав;

- граждане и юридические лица должны действовать разумно и добросовестно;

- осуществляться права должны в соответствии с их назначением, то есть с целью, для достижения которой данное право предоставлено субъекту. Оно определяется либо гражданским законодательством, либо устанавливается самими участниками гражданских правоотношений.

- в необходимых случаях устанавливаются временные границы - то есть определенные сроки, в течение которых должно осуществляться право (например, для принятия наследства установлен 6-месячный срок).

- всякое гражданское право может быть реализовано лишь тем субъектом, который обладает нужным объемом гражданской дееспособности - то есть устанавливаются субъективные границы.

- предоставляются строго определенные формы и средства защиты.

Пределы осуществления зависят от способов осуществления права.

В советской правовой литературе можно отметить различное отношение к понятию «злоупотребление правом». Одни авторы полностью отвергают это понятие, считают его противоречивым, лишенным всякого смысла. Так, например, М.М. Агарков писал: «Те действия, которые называют злоупотреблением правом, на самом деле совершены за пределами права».

Суть этой точки зрения сводится к тому, что поскольку лицо в своем поведении вышло за пределы содержания предоставленного ему субъективного права,

постольку его нельзя считать лицом, осуществляющим свое право. В данном случае он не злоупотребляет своим правом, а лишь действует противоправно.

Против употребления термина «злоупотребление правом» возражает и В.А. Рясенцев по тем основаниям, что данный термин подчеркивает субъективный момент в поведении управомоченного в большей степени, чем термин «осуществление права в противоречии с назначением», а также недостаточно четко раскрывает суть данного социального явления.

В.П. Грибанов считает, что понятие «злоупотребление правом имеет особый, специфический правовой смысл». Этот термин встречается в гражданском, семейном, уголовном законодательстве. Конкретные случаи злоупотребления правом прямо предусмотрены законом. Нормы, регламентирующие отдельные виды злоупотребления правом, предусматривают ясные и четкие критерии их применения.

Злоупотреблением правом должны быть признаны действия обладателя субъективного права:

- если они совершаются с единственной целью причинить вред другому лицу;
- при реализации прав недозволенными средствами;
- использование прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления доминирующим положением на рынке. Указанные 3 случая злоупотребления правом закреплены в ст. 10 ГК.

Злоупотребление правом с прямым умыслом арбитражные суды РФ обнаруживают, в частности, при применении норм о банковской гарантии. Так, в обзоре практики разрешение споров, связанных с банковской гарантией приводится дело, в котором бенефициар обратился с иском к организации-гаранту, который обязывался выплатить 20 млн. руб. Гарант отказался, то есть по его данным оплате товаров бенефициару произвела другая организация и обязательство было исполнено. Арбитражный суд, установив, что действительно оплата была произведена, расценил действия бенефициара как злоупотребление правом и на основании ст. 10 ГК РФ в иске отказал.

В литературе высказано мнение о применении ст. 10 ГК также в случаях, когда юридические фирмы, защищая своих клиентов от взыскания платежей по заключенным договорам, прибегают к таким способам, как признание сделок недействительными, доказывают незаключенность договора.

Пункт 3 ст. 10 ГК закрепляет презумпцию добросовестности и разумности действий участников гражданских правоотношений, то есть доказывать обратное должен тот, кто с таким поведением связывает правовые последствия.

Понятие защиты гражданских прав.

Право на защиту можно рассматривать и в узком, и в широком смысле слова. Право на защиту – субъективное гражданское право, представляющее собой юридически закрепленную возможность управомоченного лица использовать специальные меры правоохранительного характера. Это понятие в узком смысле, так как в широком этому понятию соответствует вся совокупность мер не только правового, но и экономического, политического, организационного и иного ха-

рактера, направленных на создание необходимых условий для осуществления субъективных прав.

По вопросу «право на защиту» как правовой категории высказано много точек зрения:

1 Право на защиту – составная часть самого субъективного права наряду с правом на собственные действия, а также правом требовать определенного поведения от обязанных лиц.

2 Неотъемлемым качеством данного права по сравнению с другими правами являются его обеспеченность возможностью государственного принуждения, причем такая возможность существует не параллельно с другими, закрепленными в субъективном праве возможностями, а свойственна им самим.

Принципиальной разницы между этими двумя точками зрения нет, так как право на защиту рассматривается в качестве обязательного элемента самого субъективного права.

3 Более убедительной представляется принцип, что право на защиту – самостоятельное субъективное право, которое является в момент нарушения или оспаривания права и реализуется в рамках возникающего при этом охранительного гражданского правоотношения.

Предметом защиты являются субъективные гражданские права и охраняемые законом интересы (интересы, например, потребителя).

Формы защиты – комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов. Существуют две основные формы:

1 Юрисдикционная – деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых прав, которая осуществляется в общем (судебном) и специальном (административном) порядке. В первом случае средством защиты является иск, во втором – жалоба.

Судебной защите прав посвящена ст. 11 ГК, которой определены также и судебные органы, осуществляющие защиту.

Возможен и смешанный – административно-судебный порядок (например, по патентным делам: сначала жалоба, потом иск).

2 Неюрисдикционная форма защиты – действия граждан и организаций по защите гражданских прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими самостоятельно. Эти действия называются «самозащитой гражданских прав».

Защита гражданских прав может быть достигнута и с помощью ответственности, так как ответственность, способствующая охране общественных отношений, направлена тем самым и на защиту соответствующих прав лиц и является охранительным правоотношением.

Отличие защиты от ответственности в следующем:

- средства защиты нацелены непосредственно на охрану неприкосновенности прав лиц, а ответственность главной целью имеет воспитание лиц и предупреждение правонарушений, лицо осуждается обществом;

- для применения средств защиты достаточно наличия противоправного поведения нарушителя, а для применения мер ответственности необходимо наличие состава правонарушения;

- для ответственности необходимо наличие государства в лице государственного органа, а защита осуществляется и тем лицом, чьи права нарушены;

- принуждение, поддерживающее реализацию мер ответственности направлено на ликвидацию последствий состоявшегося нарушения, а принуждение, направленное на выполнение обязанностей, способствует сохранению порядка выполнения обязанностей, установленного нормой права.

Способы защиты гражданских прав.

Способы защиты гражданских прав – это закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя.

Защита гражданских прав осуществляется способами, предусмотренными в ст. 12 ГК.

В теории и практике гражданского права способы защиты гражданских прав, перечисленные в ст. 12 ГК, подразделяются как бы на 3 группы:

- способы, осуществляемые только судом;

- способы, которые могут быть использованы как без обращения в суд, так и с помощью суда;

- способы защиты гражданских прав без участия суда, то есть самозащита.

Можно добавить и четвертую группу – способы защиты гражданских прав с помощью властного органа. Анализируя перечень способов защиты субъективных гражданских прав, изложенных в ст. 12 ГК, необходимо выделить следующие нюансы:

1 В перечне защиты гражданских прав имеются и конкретные меры ответственности (возмещение убытков, взыскание неустойки, компенсация морального вреда).

2 Способы защиты в зависимости от содержания подразделяются на материально-правовые и процессуальные способы защиты.

Различие состоит в том, что их совершают различные субъекты: процессуальные - властные юрисдикционные органы; материально-правовые – субъекты материально-правовых отношений либо органы исполнения юрисдикционных актов. Только процессуальным способом осуществляется: признание права, признание недействительными сделки или акта государственного органа или органа местного самоуправления; присуждение к исполнению обязанности в натуре; неприменение акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону.

Материально-правовые способы защиты обеспечиваются следующими охранительными мерами: возмещением убытков; восстановлением положения, существовавшего до нарушения права; расторжением (изменением) договора, взысканием неустойки и рядом других мер.

1 Способ: признание субъективного права. Применяется, когда наличие права подтверждается сомнению, право оспаривается, например, признание права собственности на квартиру, чтобы реализовать право собственности. Иногда признание субъективного права необходимо для других способов защиты, например, чтобы понудить должника к исполнению обязанности, нужно признать его право).

2 Способ: восстановление положения существовавшего до нарушения права, и перечень действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения.

3 Способ: признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки.

4 Способ: признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления. Этот способ как бы «индивидуальный» ибо реализуется отдельной статьей ГК (ст. 13).

Наличие указанного способа означает, что гражданин или юридическое лицо имеют право обжаловать такие акты в суд. Требование о признании акта недействительным может сочетаться с другими мерами защиты, например, требованием о возмещении убытков. Под законными интересами обычно понимают юридические интересы.

Основанием для обжалования акта может быть также принятие акта с нарушением компетенции и установленного порядка, несоответствие его закону, иным правовым актам по существу. Суд, выяснив при рассмотрении заявления указанные нарушения, признает акт недействительным, что равносильно утрате актом юридической силы, независимо от того, будет ли он отменен. При установлении неправомерности уклонения от принятия акта суд может вынести решение, имеющее силу юридического факта (ст. 8 ГК).

5 Способ – неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону.

6 Способ – присуждение к исполнению обязанности в натуре, именуемое в гражданско-правовой литературе реальным исполнением. Нарушитель должен по требованию потерпевшего реально исполнить действия, зафиксированные в тексте договора как обязательства.

Наиболее важными способами защиты являются возмещение убытков и взыскание неустойки. В данных способах доминирует имущественный интерес потерпевшего (истца) в виде денежной компенсации, связанной с имущественными потерями.

Гражданский кодекс презюмирует общий принцип: полное возмещение причиненных убытков потерпевшему контрагенту (ст. 15 ГК РФ). Об убытках более подробно записано в ст. 393 и 524 ГК.

Игнорирование или незнание данной нормы права, как правило на практике ведет к отказу кредитора в удовлетворении исковых требований о взыскании упущенной выгоды. Происходит это потому, что кредитор не может обосновать понесенные убытки предоставлением надлежащих доказательств.

При определении упущенной выгоды следует опираться на постановления высших судебных инстанций.

Законодатель предусмотрел различные ограничения и изъятия из принципа полного возмещения причиненных убытков (например, ст. 394 ГК), а по отдельным видам договорных обязательств законом может быть ограничено возмещение убытков в полном объеме (п. 1 ст. 400 ГК).

Компенсация морального вреда.

Понятие «моральный вред» было впервые легализовано в Законе СССР «О печати и других средствах массовой информации», но его определение все же законодателем не давалось.

Расширение сферы применения морального вреда в России сопровождается обилием и разбросанностью правовых актов:

1 Гражданский кодекс РФ (ст. 151 ГК) в совокупности со ст. 1100 ГК сужают сферу случаев, при которых допускается компенсация морального вреда. Этот вывод вытекает из формулировки: «... а также в других случаях, предусмотренных законом». Таким образом, если возмещение морального вреда не предусмотрено законом, то такой моральный вред, не может быть возмещен.

2 Судебная практика расширяет круг случаев, при которых, все таки допускается возмещение морального вреда, что представляется более справедливым и гуманным.

3 Закон впервые допускает возможность взыскания морального вреда с правоохранительных органов, причем независимо от их вины.

4 Законодатель не дает каких-либо критериев, по которым определяются размеры денежных сумм, подлежащих взысканию в возмещение морального вреда.

Суд не может не руководствоваться определенными критериями: искренность страданий, соображения нравов, серьезность вреда, имущественное положение ответчика, тяжесть самого вреда. Наконец, суд должен также учитывать наличие или отсутствие вины ответчика.

Следующий способ – прекращение или изменение правоотношений. Указанный способ может быть реализован как в судебном, так и во внесудебном порядке. Законодатель в ч. 2 ГК предусматривал множество случаев, когда заключенный договор может быть изменен или расторгнут без обращения в суд.

Данный способ может применяться как в связи с виновными, так и невиновными действиями контрагента.

Законодатель не раскрывает понятие «иные способы», что наводит на мысль о широком значении этих способов и их расширительном толковании.

По непосредственным целям сходны с некоторыми способами защиты гражданских прав меры оперативного воздействия. Это юридические средства правоохранительного характера, которые применяются к нарушителю гражданских прав и обязанностей непосредственно самим управомоченным лицом, как стороной в гражданском правоотношении, без обращения за защитой права к компетентным государственным или общественным органам.

Они призваны:

- предупредить и пресечь действия, нарушающие право или создающие угрозу такого нарушения (перевод на аккредитивную форму расчетов);
- удостоверить, подтвердить право (право на получение продукции без недостатков);
- компенсировать расходы (возложение расходов по исправлению недостатков на должника).

Этот способ защиты некоторые правоведы именуют «судебные решения о преобразовании».

Самозащита гражданских прав.

Самой главной особенностью самозащиты является возможность защитить свои права без обращения в суд. Однако процесс самозащиты должен соответствовать трем условиям:

- налицо должен быть сам факт нарушения прав и законных интересов потерпевшего;
- способ самозащиты должен быть соразмерен нарушению;
- способы, меры и средства защиты не должны выходить за пределы действий, необходимых для пресечения нарушения, то есть за пределы дозволенного.

Разграничение указанных действий должно производиться по следующим основаниям:

- действия по самозащите гражданских прав реализуются в случае нарушения гражданских прав или реальной угрозы такого нарушения; в то время как данных обстоятельств не требуется для применения внешне аналогичных действий;
- при реализации способов самозащиты не требуется согласия второй (неисправной) стороны. Когда же речь идет о реализации действий в нормальных условиях, согласие другой стороны обязательно.

Закон не содержит перечня лиц, имеющих право на самозащиту, следовательно, им может воспользоваться как физическое, так и юридическое лицо, за исключением таких субъектов, как РФ, ее субъекты, и муниципальные образования, так как их специфика в том, что они наиболее эффективно могут защищать свои права только через соответствующие компетентные органы.

Основанием для применения самозащиты гражданских прав является любое их нарушение (преступление, административное или гражданское правонарушение). От характера нарушения и степени его опасности зависит выбор способа самозащиты и определение пределов его реализации. Главное, чтобы нарушение норм гражданского права было реальным, а не предполагаемым, иначе мы будем иметь дело с самоуправством.

Российский законодатель не предусматривает исчерпывающего перечня мер (способов) самозащиты. Они могут быть на сегодняшний день и неизвестны действующему правопорядку.

Самозащита может выражаться, например, в установлении заповор, противоугонных устройств, удержании вознаграждения, одностороннем отказе от исполнения договора; необходимой обороне; крайней необходимости и т.д.).

Помимо способов, указанных в законе, дана возможность применения способов, которые не противоречат общим принципам и смыслу гражданского законодательства, а также требованиям добросовестности, разумности и справедливости.

Необходимо выделить следующие условия правомерности реализации права на самозащиту:

- лицо может самостоятельно защитить только свое действительное право;
- вред, причиненный реализацией права на самозащиту, не должен явно не соответствовать реальному или возможному вреду, причиненному нарушением;
- способы самозащиты не должны выходить за пределы действий, необходимых для реализации;
- ст. 14 ГК выделяет и такое условие, как необходимость пресечь нарушение.

Возможность реализации права на защиту не ограничена только временем до подачи иска в судебные и иные органы. Применение мер самозащиты возможно и во исполнение судебного решения.

Для реализации мер самозащиты характерно, что они могут быть впоследствии обжалованы в суде или ином компетентном органе, что является своеобразной гарантией соблюдения прав и интересов лица, нарушившего чужое право.

Один из способов самозащиты – необходимая оборона. Не подлежит возмещению вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, если не были нарушены ее пределы. Содержание необходимой обороны в гражданском праве несколько шире, чем в уголовном и включает действия, подпадающие под понятие гражданского правоотношения, но не влекущие мер гражданской ответственности.

Второй способ самозащиты – действия в условиях крайней необходимости – такие действия, которые предпринимаются лицом для устранения грозящей ему опасности при чрезвычайных обстоятельствах, связанных с причинением вреда третьим лицом.

По мнению Свердлыка Е.А. и Страунинга Э.Л. нельзя отождествлять самозащиту и действия в состоянии необходимой обороны и крайней необходимости, так как у них разные основания, характер, объект защиты.

Гражданско-правовая ответственность — одна из форм государственного принуждения, связанная с применением санкций имущественного характера, направленных на восстановление нарушенных прав и стимулирование нормальных экономических отношений юридически равных участников гражданского оборота.

Особенности гражданско-правовой ответственности:

- имущественный характер (нарушитель отвечает своим имуществом, а не личностью);
- ответственность одного контрагента перед другим — санкции, налагаемые на нарушителя, как правило, взыскиваются в пользу потерпевшего;
- компенсационный характер: основная цель гражданско-правовой ответственности - восстановление имущественной сферы потерпевшей стороны;

- соответствие размера гражданско-правовой ответственности размеру причиненного вреда или убытков;

- равенство участников гражданского оборота при наложении мер гражданско-правовой ответственности. Недопустимо установление каких-либо льгот и преимуществ для отдельных субъектов гражданского права при применении к ним гражданско-правовых санкций.

Виды:

1 По основаниям возникновения: договорная - наступает в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, возникших из договора, договором могут быть установлены дополнительные основания, не установленные законом; внедоговорная - в случае причинения вреда или убытков потерпевшему лицом, не состоящим с ним в договорных отношениях (причинение вреда имуществу потерпевшего путем совершения преступления) - установлена законом.

2 Если на обязанной стороне выступают несколько лиц:

- Долевая - каждый должник несет ответственность в определенной доле, если иное не установлено законом или договором;

- Солидарная - наступает только в случаях, прямо предусмотренных законом или договором (при совместном причинении вреда несколькими лицами), кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, как полностью, так и в части долга;

- Субсидиарная - дополнительная ответственность субсидиарного должника по обязательству основного (когда основной должник отказался удовлетворить требования или кредитор не получил от него в разумные сроки ответа на предъявленное требование), наступает только в соответствии с законом, иными правовыми актами или условиями обязательства (субсидиарная ответственность родителей за вред, причиненный несовершеннолетними, достигшими 14 лет).

3 Смешанная ответственность - вред или убытки наступают по вине обеих сторон.

4 В порядке регресса - к непосредственному причинителю вреда или убытков предъявляет лицо, исполнившее за него обязанности по их возмещению (должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях, за вычетом доли, падающей на него самого).

Вопросы для самоконтроля

1 Понятие, способы и принципы осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей.

2 Каковы пределы осуществления гражданских прав?

3 Понятие защиты гражданских прав.

4 Какие существуют способы защиты гражданских прав?

5 Что такое гражданско-правовая ответственность?

Тема 1.9 Сделки

Обучающийся должен:

знать:

- понятие и виды сделок;
- условия действительности сделок;
- недействительные сделки;
- последствия признания сделки недействительной.

Содержание учебного материала

Понятие сделки как основания возникновения, изменения или прекращения гражданского правоотношения. Основные признаки сделки. Виды сделок. Одно-, дву- и многосторонние сделки. Каузальные и абстрактные сделки. Возмездные и безвозмездные сделки. Консенсуальные и реальные сделки. Условные сделки, их виды. Определенно-срочные и неопределенно-срочные сделки. Фидуциарные и биржевые сделки.

Условия действительности сделки. Воля и волеизъявление в сделке. Форма сделки и последствия её нарушения. Государственная регистрация некоторых видов сделок, её гражданско-правовое значение.

Недействительность сделок. Понятие недействительной сделки. Основания недействительности сделки. Оспоримые и ничтожные сделки. Правовые последствия недействительности сделки. Содержание сделки. Составление проекта сделки. Субъекты сделок. Воля и волеизъявление в сделках

Методические указания

Понятие и виды сделок.

Ст. 153 ГК определяет сделки как действия граждан и юридических лиц, направленных на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Признаки сделок:

- волеизъявление – детерминированное и мотивированное желание лица достичь поставленной цели (выражение воли лица вовне, благодаря чему она становится доступной восприятию других лиц);
- основание сделки (цель) – всегда носит правовой характер, выражается в ее правовом результате (типичный правовой результат, ради которого совершается сделка, присущая данному виду сделок правовая цель называется каузой);
- мотив – это фундамент возникновения цели, осознанная потребность к совершению сделок;
- правомерность сделок – это означает, что она обладает качествами юридического факта, порождающего те гражданско-правовые последствия, наступления которых желают лица, вступающие в сделку и которые определены законом для этой сделки. В качестве сделки признаются только правомерные действия.

Классификация сделок

1 В зависимости от числа участвующих сторон сделки бывают односторонние, двухсторонние и многосторонние. При этом не следует смешивать число сторон в сделке с числом участников. Воля сторон в двухсторонней сделке долж-

на быть встречной. В многосторонней сделке каждый участник является самостоятельной стороной и выражает индивидуальную волю.

2 В зависимости от того, соответствует ли обязанности одной стороны в сделке совершить определенное действие встречная обязанность другой стороны, сделки делятся на возмездные и безвозмездные.

Возмездность может предопределяться природой сделки (договор дарения) или соглашением сторон (договор поручения, хранения и др.).

3 По моменту, к которому приурочивается возникновение сделки, они разделяются на реальные и консенсуальные.

Консенсуальные сделки - сделки, для совершения которых достаточно соглашения сторон. Для возникновения реальной сделки необходимо еще и передача вещи.

4 По степени зависимости действительности сделки от ее основания они бывают каузальными и абстрактными.

Из казуальной сделки видно, какую правовую цель она преследует (договор купли-продажи). Примером абстрактной сделки является вексель, т.к. он может быть выдан при совершении любой сделки. Вексель абстрагирован от своего основания. Классическим примером абстрактной сделки являлся договор стипуляции в римском праве. Такой договор заключался в устной форме: вопрос будущего кредитора («обещаешь дать...?») и ответ со стороны лица, соглашающегося быть должником по обязательству («обещаю»).

5 Условные сделки. Понятие и виды условных сделок определены ст. 157 ГК РФ.

Главные требования к условным сделкам: условие, характеризующиеся неопределенностью его наступления; условие не должно противоречить закону.

В Указе Президента РФ от 27.10.93 г. «О мерах по обеспечению прав акционеров» впервые, а затем и в других нормативных актах встречается термин «взаимосвязанные сделки». Его использование означает, что в таких случаях имеется какая-то цель, которую преследует лицо, заключающее сделки. Причем цель может быть достигнута в результате двух и более сделок, заключенных в течение небольшого промежутка времени. Однако закон не устанавливает, с каким именно промежутком времени. Поэтому данный термин сложно применять на практике. В литературе высказывается мнение о необходимости разработки четкого понятия взаимосвязанных сделок.

Акционерное законодательство использует термин «крупная сделка» и содержит специальные требования относительно ее одобрения.

К крупным сделкам, связанными с приобретением или отчуждением акционерным обществом имущества, отнесены сделки или несколько взаимосвязанных сделок, связанными с приобретением или отчуждением либо возможностью отчуждения обществом прямо или косвенно имущества, стоимость которого составляет более 25% балансовой стоимости активов общества на дату принятия решения о заключении таких сделок (за исключением сделок, совершаемых в процессе осуществления обычной хозяйственной деятельности).

Возмездная сделка - сделка, предполагающая наличие встречного представления, которое может выражаться в передаче денежных средств или иного имущества, выполнении работы, оказании услуги.

Безвозмездная сделка - сделка, исполнение которой не требует встречного представления.

Возмездность или безвозмездность сделки предопределяется её природой или соглашением сторон. По общему правилу, любой договор предполагается возмездным, если иное не вытекает из закона, существа и содержания договора. Это означает, что даже если договором оплата не предусмотрена, то при отсутствии указаний закона на безвозмездность договора лицо вправе требовать плату за исполнение своих обязанностей. Односторонние сделки всегда являются безвозмездными.

Размер платы (цена) определяется соглашением сторон. Если цена не установлена договором, то оплата должна быть произведена по цене, обычно взимаемой за аналогичные товары, работы, услуги при сравнимых обстоятельствах^[3].

Безвозмездные сделки могут совершаться без ограничения в отношении между физическими лицами. В отношениях с участием юридических лиц безвозмездные сделки возможны, только если это не противоречит требованиям закона.

Консенсуальная сделка (от лат. consensus - соглашение) - сделка, права и обязанности по которой возникают с момента достижения сторонами соглашения, выраженного в требуемой форме, а правовое действие совершается во исполнение уже заключённой сделки (например, передача помещения при исполнении договора аренды).

Реальная сделка (от лат. res - вещь) - сделка, при которой для возникновения прав и обязанностей, помимо соглашения сторон, необходим еще один юридический факт - передача одним субъектом другому денег или иных вещей либо совершение определённого действия (например, передача имущества при заключении договора аренды).

Каузальная сделка (от лат. causa - основание) - сделка, исполнение которой настолько связано с её основанием, что действительность такой сделки ставится в зависимость от его наличия. То есть исполнение сделки должно соответствовать той правовой цели, ради которой она совершается. Например, при заключении договора купли-продажи возможность продавца реализовать требование по оплате находится в жесткой зависимости от выполнения им своего обязательства по передаче имущества.

Если доказано, что в сделке отсутствует основание, то она должна быть признана недействительной. Например, заемщик вправе оспаривать договор займа по его безденежности, доказывая, что деньги или вещи в действительности не получены им от займодавца или получены в меньшем количестве, чем указано в договоре. Доказывая неполучение денег, заемщик оспаривает самое основание сделки, утверждает, что оно изначально отсутствовало полностью или в соответствующей части, поэтому сделка не была совершена вообще или в какой-то ее части.

Большинство сделок носит каузальный характер.

Абстрактная сделка (от лат. *abstrahere* — отрывать, отделять) — сделка, действительность которой не зависит от её основания. К таковым относятся, например, вексель, банковская гарантия, коносамент — обязательства, отказ от исполнения которых со ссылкой на отсутствие их основания либо недействительность не допускается.

Так, при расчетах векселем нельзя отказаться оплатить товар на основании того, что он не был поставлен. По действующему законодательству все сделки по выдаче и передаче ценных бумаг отнесены к разряду абстрактных сделок. Такие сделки не могут быть оспорены по основанию. Действительность абстрактных сделок, недопустимость оспаривания их основания возможны лишь при обязательном отражении их абстрактного характера и установлении соответствующего запрета в законе

Условия действительности сделок.

1 Законность содержания. Сделка не должна противоречить закону в широком смысле, то есть должна соответствовать любым нормативным предписаниям. Незаконность сделки может иметь место: во-первых, когда ее содержание характеризуется отступлением от правил, не допускающих иного решения; во-вторых, выходом за установленные законом рамки; в-третьих, выбором не предусмотренного законом варианта.

2 Дееспособность участников сделки. Поскольку воля в сделке направлена на юридические последствия, то нельзя признать действительной сделку лица, у которого нет сознания последствий.

3 Соответствие воли и волеизъявления. Существует презумпция соответствия воли и волеизъявления до обнаружения судом их несовпадения. Несовпадение может быть результатом ошибок или существенного заблуждения относительно предмета сделки.

Соблюдение формы сделки.

Выбор формы зависит от усмотрения сторон, а также определяется законом.

Устные сделки заключаются в случаях, предусмотренных ст. 159 ГК, п.п. 2, 3 ст. 158, а также п. 2 ст. 159, который придает юридическое значение конклюдентным действиям, но при условии, если закон допускает заключение сделки в устной форме. Исключения из этого правила предусмотрены п. 3 ст. 348 ГК, п. 3 ст. 434 ГК. Конклюдентные действия - это действия, из которых явствует желание заключить договор (например, фактическое вступление во владение наследственным имуществом).

Поговорка гласит: «Молчание - знак согласия», однако закон может приравнять молчание к факту заключения сделки (например, возможно заключение договора, который предусматривает ежемесячные поставки в определенном объеме, если покупатель не сообщит о своем отказе от получения товара в течение какого-либо срока до начала очередного срока (молчание = «да»)).

Письменная форма сделок регламентируется ст. 160, 161 ГК.

Такая сделка оформляется путем составления документа, который подписывается лицами, от имени которого она совершена, или тем, кто действует по его технологии (например, по доверенности), а также в случаях предусмотренных п.

2, 3 ст. 434. Кроме того, имеются специальные требования для отдельных видов договоров (например, накладная при железнодорожной перевозке).

Не является письменной сделка, сопровождаемая выдачей документа, подтверждающего ее исполнение (копия товарного чека), выдачей легитимационного знака (например, жетона в гардеробах).

Гражданский кодекс разрешил использование электронных документов, заверенных электронно-цифровой подписью, во всех случаях, когда требуется письменная форма сделки, за исключением тех, при которых установлены специальные требования к форме документа (специальная бумага, мастичная печать и т.п.).

Почти одновременно с началом практического применения документов на машинных носителях информации возник вопрос о возможности использования таких документов в качестве доказательств. В таких случаях документ должен быть пригоден для обычного восприятия и хранения в деле. При возникновении спора о наличии документов, подписанных электронно-цифровой подписью, стороны должны предъявить выписку из договора, в котором указана процедура порядка согласования разногласий. Если же такая процедура в договоре отсутствует и одна из сторон оспаривает наличие документа, подписанного электронно-цифровой подписью, то арбитражный суд вправе не принимать в качестве доказательств документы, подписанные электронно-цифровой подписью.

Нотариальная форма сделки должны быть соблюдена в случаях, предусмотренных в законе, так и при наличии договоренности сторон о нотариальном оформлении сделки, не нуждающейся в этом по закону.

В случаях, установленных законом, к нотариальному оформлению сделки приравнивается удостоверение ее определенным должностным лицом, а также допускается замена нотариального оформления сделки судебным признанием («исцеление» сделки).

Для определенных сделок закон требует государственную регистрацию сделок (ст. 164 ГК).

Термин «исцеление» сделки означает, что суд на основе оценки соответствующих обстоятельств может признать действительной сделку, которая вопреки требованиям закона или соглашения сторон не была удостоверена у нотариуса. Суд предварительно устанавливает, была ли вообще заключена сделка. Но наличие сделки не может быть доказано свидетельскими показаниями. Для «исцеления» незарегистрированной сделки закон предусматривает иной порядок. Суд удовлетворяет требования о признании сделки действительной, если соблюдены все требования к форме сделки. Само решение суда не заменяет государственную регистрацию. Но на основе решения суда у соответствующего органа по регистрации возникает обязанность зарегистрировать сделку и переход прав.

Уклонение сторон от нотариального удостоверения сделки или ее регистрации является неисполнением требований закона предъявленных к форме сделки, или соглашение сторон о придании сделке нотариальной формы. Поэтому на сторону, которая необоснованно уклоняется от нотариального удостоверения сделки

и ее регистрации, возлагается обязанность возместить другой стороне убытки, причиненные задержкой в оформлении сделки или ее регистрации.

Форма внешнеэкономических сделок регламентируется п. 3 ст. 162 ГК.

Недействительные сделки.

Под недействительностью сделки, понимается не наступление в силу закона тех юридических последствий, которые стороны желали вызвать своими действиями при заключении сделки.

За последние годы в науке гражданского права непосредственно проблемам недействительности сделок уделялось явно недостаточное внимание. В последние годы в периодической печати публикуются единичные статьи, посвященные этому вопросу.

Недействительные сделки подразделяются на ничтожные (недействительные независимо от решения суда) и оспоримые (для признания ее недействительной требуется решение суда). Оспоримость означает доказываемость какого-либо факта.

Если закон не указывает конкретно, является ли сделка ничтожной или оспоримой, а говорит лишь о недействительности, то следует обратить внимание на то, имеется ли указание закона на признание сделки недействительной судом. Если такого указания нет, то сделка является ничтожной.

Оспоримой сделка может быть признана судом в течение 1 года со дня, когда лицо узнало об обстоятельствах, являющихся основанием недействительности сделки (со дня, когда прекратились насилие или угроза).

В ничтожных сделках установлен срок для предъявления требований о применении последствий недействительности ничтожной сделки равный 10 годам, исчисляемым со дня, когда началось исполнение сделки.

В практике деление сделок на оспоримые и ничтожные создает дополнительные трудности. Истцу приходится выбирать, какой иск предъявлять в связи с недействительной, по его мнению, сделкой. Часто невозможно с уверенностью сказать, какой иск предъявить, ибо сделка может содержать пороки, могущие повлечь любой вид недействительности. Единственная разница между оспоримой и ничтожной сделкой оказывается в том, что суд, установив ничтожность сделки обязан применить последствия. Если же суд устанавливает, что сделка оспорима, то он может применить последствия, далее признав сделку недействительной, или может этого не сделать.

Основания недействительности сделок подразделяются на общие и специальные. Общие предусмотрены ст. 168 ГК, а специальные - основания следующие:

- нарушение требований о содержании сделок (ст. 169 ГК);
- нарушение формы сделки и требований государственной регистрации (ст. 162, 165 ГК);
- недействительность, связанная с дееспособностью стороны (ст. 171, 172, 175, 176, 177, 173 ГК);
- несоответствие волеизъявления подлинной воле (ст. 170, 174, 179 ГК).

Недействительность сделки не соответствующей закону или иным правовым актам (ст. 168 ГК). Статья устанавливает общее правило недействительности сделок, противоречащей закону или иным нормативным актам. Она применяется ко всем указанным сделке, если в ГК не установлены специальные правила.

Судебная практика накопила обширный материал по конкретизации ст. 168 ГК. По правилам ГК коммерческие организации (кроме государственных и муниципальных предприятия), являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями, участниками, членами. Поэтому в Постановлении Пленума от 01.07.96 г. обращается внимание на то, что условия учредительных договоров хозяйственного товарищества или общества, предусматривающие право учредителя или участника изъять внесенное им в качестве вклада имущество в натуре, являются недействительными, за исключением случаев, когда такая возможность предусмотрена законом.

В этом же постановлении к числу недействительных относятся также сделки, связанные с приобретением после введения в действие ГК государственными органами или органами местного самоуправления, не уполномоченными на то законом, акции АО либо доли в уставном капитале иных хозяйственных обществ.

В соответствии с п. 3 ст. 340 ГК ипотека зданий и сооружений допускается только с одновременной ипотекой земельного участка, на котором находится здание или сооружение. Если залогодержатель является собственником или арендатором соответствующего земельного участка и по договору ипотеки передает в залог только здание или сооружение без включения в предмет залога земельного участка, то такой договор согласно Постановления Пленумов от 01.07.967 также относится к числу ничтожных сделок.

Статьи 82 и 83 Закона «Об акционерных обществах» устанавливают определенные требования, связанные с защитой интересов общества и его акционеров в случае возникновения заинтересованности в совершении обществом сделки. При нарушении данных требований такие сделки считаются недействительными. В таком случае заинтересованное лицо несет перед обществом гражданско-правовую ответственность за убытки, причиненные обществу.

Недействительность сделки, совершенной с целью противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169). Это ничтожные сделки. Основанием для признания сделки недействительной служит то, что лицо действовало умышленно.

Речь идет о нарушении «основ правопорядка», то есть имеются в виду сделки, подпадающие под категорию совершенных в противоречии с публичным порядком в стране.

Наряду с «основами правопорядка» в ГК имеется в виду и нарушение «основ нравственности». Гражданское законодательство в ряде стран считает сделки, нарушающие мораль, недействительными. Так, в Германском гражданском уложении сказано: «сделка, противоречащая добрым нравам, ничтожна».

Вместе с тем судебная практика, которая будет постепенно складываться, должна иметь в виду, что право не может растворяться в нравственности, и необ-

ходимо избегать превращения любых нравственных категорий в юридически значимые настолько, чтобы заключенная с их нарушением сделка была ничтожной.

К сделкам, предусмотренным ст. 169 ГК относятся сделки, нарушающие законодательство о земле; направленные на создание монопольного положения субъекта на рынке; по купле-продаже оружия, взрывчатых веществ, боеприпасов; сбыт продукции, опасной для жизни и здоровья потребителей и др.

Последствия, предусмотренные ст. 169 ГК применяются лишь тогда, когда хотя бы одной из сторон сделка исполнена. Если сделка не исполнена ни одной из сторон, то единственным последствием ее совершения является ничтожность сделки.

Сделки с пороками формы.

Статья 162 ГК РФ предусматривает два письменных вида последствий несоблюдения простой формы сделки: 1. недопущение свидетельских показаний, а в случаях, специально оговоренных в законе, - 2. недействительность сделки.

Недопущение свидетельских показаний означает, что стороны в случае возникновения спора не могут в доказательство самого факта заключения соответствующей сделки приводить свидетельские показания. В то же время заинтересованное лицо может приводить иные доказательства, письменные или вещественные и суд обязан проявлять инициативу.

В ст. 162 ГК сказано, что несоблюдение письменной формы порождает в случаях, указанных в законе, недействительность сделки. Данное правило предусмотрено, в частности, для сделок, направленных на установление способов обеспечения обязательств.

Несоблюдение нотариальной формы сделки влечет ее недействительность (ст. 165 ГК). Последствия в данном случае распространяются на сделки, нотариальная форма, которых установлена как законом, так и соглашением сторон.

Сделки с пороками субъектного состава.

Можно выделить 2 группы таких сделок:

- связана с недееспособностью граждан;
- со специальной правоспособностью юридических лиц либо со статусом их органов.

Недействительность сделки, совершенной несовершеннолетним, не достигшим 14 лет (ст. 172. ГК). Малолетние вправе совершать самостоятельно сделки, указанные в п. 2 ст. 26 ГК, поэтому все остальные сделки, ничтожны. При этом нельзя руководствоваться оценочным критерием - мог ли дееспособный гражданин предвидеть, что заключает сделку с малолетним. Подтвердить факт можно лишь представив информацию о том, что дееспособный гражданин знакомился с соответствующими документами, знал возраст и т.п.

Недействительность сделки, совершенной гражданином, признанным недееспособным (ст. 171 ГК). Ничтожными являются все сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным. Сделка может быть признана судом действительной, если в результате этот гражданин получил выгоду. Такое решение суд может вынести лишь на основании соответствующего требования опекуна недееспособного гражданина, либо по требованию иных заинтересованных

лиц. Под выгодой следует понимать не только получение каких-либо дополнительных имущественных благ, но и получение соразмерных материальных благ, способных удовлетворить нужды этого гражданина, либо являющихся обычными с точки зрения сложившихся представлений о потребностях людей.

Недействительность сделки, совершенной несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 175 ГК). Недействительными могут быть признаны только сделки, требующие в соответствии с законом согласия родителей, усыновителей и попечителей на их совершение, то есть действие статьи не распространяется на сделки, совершаемые в соответствии со ст. 26 п. 2 ГК; на сделки эмансипированных и вступивших в брак.

Согласие родителей, усыновителей или попечителей должно быть выражено в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность сделки, кроме случая после дующего ее письменного одобрения. Сделка является оспоримой.

Вопрос о природе сделок, заключенных несовершеннолетними без обязательного на то согласия попечителей, находит далеко не одинаковое решение в литературе. Р.О. Халфина объявляет их недействительными, Т.В. Новицкий относит их к категории незавершенных сделок, Д.М. Генкин признает их недействительными до момента их одобрения. Все эти утверждения представляются неубедительными. Голые ссылки на недействительность соответствующих сделок, без установления ее природы явно недостаточны.

Что касается отнесения соглашений, заключенных несовершеннолетними без обязательного согласия попечителей к категории незавершенных сделок, то такой особой категории сделок в действительности вообще не может быть. Если сделка не завершена, она как сделка не существует. Действующее гражданское законодательство такой категории сделок не знает и о них нигде не упоминает.

Недействительность сделки, совершенной гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 176 ГК). Действие статьи не распространяется на мелкие бытовые сделки, кроме приобретения спиртных напитков и наркотических средств.

Под «распоряжением» имуществом необходимо понимать сделки, направленные на передачу имущества другим гражданам, не являющихся членами семьи ограниченно дееспособного или юридическим лицам. Статья не распространяется на сделки, по которым гражданин получает какое-либо имущество, не предоставляя взамен своего. Сделки являются оспоримыми. Иск о ее признании недействительной может заявить лишь его попечитель.

Недействительность сделки, совершенной гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК). Действие статьи распространяется на сделки, совершенные дееспособным гражданином, который не понимал значения своих действий или не мог руководствоваться ими в силу нервного потрясения, психического расстройства или иного заболевания, физической травмы и т.д.

Основание признания сделки недействительной представляет собой юридический состав, складывающийся из трех следующих фактов:

- нахождения гражданина в состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими;
- совершение гражданином в указанном состоянии сделки;
- обращение этого лица в суд с иском о признании рассматриваемой сделки недействительной.

Сделка оспорима. Иск в суд о признании ее недействительной может предъявить этот гражданин либо иные лица, чьи права и охраняемые законом интересы нарушены в результате ее совершения.

Так как указанное состояние лица может наступать при самых различных обстоятельствах, то суд при разрешении дела должен учитывать не только особенности состояния лица, но и все иные обстоятельства, характеризующие ситуацию, в которой была совершена оспариваемая сделка. При затруднительности решения вопрос о степени и существенности временного отклонения психического состояния лица от нормального суд должен назначить экспертизу.

Недействительность сделки юридического лица, выходящей за пределы его правоспособности (ст. 173 ГК). Статья имеет в виду 2 вида сделок:

- сделки, которые совершены юридическим лицом за пределами его специальной правоспособности;
- сделки, совершенные юридическим лицом, не имеющим лицензии на занятие соответствующей деятельностью.

Основанием для признания сделки недействительной является также доказанность факта, что контрагент знал или заведомо должен был знать о незаконности сделки. Этот факт должно доказать лицо, предъявляющее иск.

В ГК содержится и внутренне противоречие. Рассматриваемая сделка может быть признана судом недействительной, если будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности. Однако, если сделка незаконна, то должна применяться ст. 168, предусматривающая ничтожность, а неоспоримость.

Сделки с пороками воли.

Недействительность мнимой и притворной сделок (ст. 170 ГК). Мнимой (фиктивной) сделкой считается сделка, совершенная для вида, без намерения повлечь юридические последствия. Она может быть совершена с противозаконными целями (дарение имущества с целью укрыть его от конфискации), так и без таких целей. Мнимая сделка в любом случае ничтожна.

По мнению Н.В. Рабинович, в мнимых сделках по существу имеется одно только волеизъявление, в основе которого нет воли совершить данную сделку иначе, как только для вида. Поскольку решающее значение придается именно воле, наличие подобного «пустого» волеизъявления никакой правовой силы иметь не может.

Мнимая сделка всегда ничтожна, стороны не имеют намерения совершить сделку, а стремятся лишь создать у окружающих видимость ее заключения. Поэтому мнимые сделки называются фиктивными. Форма удостоверения мнимых сделок не имеет значения. Фиктивный характер сделки может подтверждаться

всеми средствами доказывания, которые допускаются гражданским процессуальным правом.

От мнимой следует отличать притворную - сделку, совершенную с целью прикрыть другую сделку. Притворная сделка также заключается только для вида, но в отличие от мнимой она прикрывает другую сделку, которую стороны в действительности хотели заключить.

Если сделка совершена с целью прикрыть другую сделку, то применяются правила, относящиеся к той сделке, которую стороны действительно имели в виду (п. 2 ст. 170 ГК).

Судебной практике известны случаи, когда притворная сделка прикрывает собой сделку действительную. Например, договором дарения прикрывается сделка купли-продажи жилого дома с условием пожизненного содержания продавца. Поскольку здесь прикрываемая сделка, не содержит ничего противозаконного, она сохраняет юридическую силу. При рассмотрении подобных дел может возникнуть вопрос о судьбе прикрываемой сделки вследствие несоблюдения требуемой законом формы. В этом случае в соответствии с п. 2 ст. 170 ГК, предусматривающим применение к прикрываемой сделке правил, относящихся к сделке, которую стороны в действительности имели в виду, возникает необходимое оформление самостоятельно.

Последствия ограничения полномочий на совершение сделки (ст. 174 ГК). Правила распространяются на двух- и многосторонние сделки, стороной которых может быть как гражданин, так и юридическое лицо. Основаниями признания сделки недействительной являются:

1 Превышение гражданином полномочий, предусмотренных договором, а органом юридического лица - полномочий, определенных его учредительными документами.

2 Неочевидность для другой стороны факта превышения полномочий, так как из доверенности, закона и обстановки, в которой совершается сделка, с ясностью следует, что она совершается управомоченным лицом.

Так, по общему правилу ст. 72 ГК каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества. Поэтому из закона и обстановки, в которой совершается сделка с участником полного товарищества, для другой стороны очевидно, что она совершает сделку с управомоченным лицом, несмотря на то, что полномочия участника товарищества могут быть ограничены учредительным договором полного товарищества.

3 Доказанность факта, что другая сторона знала или заведомо должна была знать об ограничениях полномочий, предусмотренных договором или учредительными документами юридического лица.

Судебно-арбитражной практикой сформированы подходы в части доказывания известности ответчику норм Устава, отраженные в постановлении.

Данный подход в значительной степени ужесточает требования к участникам гражданского оборота при совершении ими сделок. Действительно, осмотрительная сторона по договору должна знать не только об установленных законом полномочиях лица, представляющего другую сторону, но и ознакомиться с Уста-

вом контрагента. Несоблюдение этого требования вполне может привести к признанию договора недействительным и соответствующим убыткам.

Гражданский кодекс предусматривает специальные правила применительно к действиям лиц, полномочия которых ограничены.

Недействительность сделки, совершенной под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК). Заблуждение - это сложившееся у лица неправильное представление о существенных элементах сделки или неведение лица относительно их, то есть достигается не тот правовой результат, которого в действительности желал заблуждающийся.

В таких случаях нет несоответствия выражения воли самой воле; при заблуждении выражение воли вполне совпадает с внутренним решением воли. Но само внутреннее решение сложилось под влиянием ошибочных представлений об обстоятельствах, относящихся к данной сделке и в этом смысле оно порочно. Если бы не было заблуждения, лицо не сделало бы этого волеизъявления, какое им в действительности совершено. При этом заблуждение предполагает, что неправильное представление сложилось у лица помимо чьего-либо намеренного воздействия. В этом - отличие сделки, совершенной вследствие заблуждения от сделки, совершенной под влиянием обмана.

Заблуждение должно иметь существенное значение. Вопрос о существенности решается судом с учетом обстановки, в которой совершалась сделка. Существенное значение имеет заблуждение относительно природы сделки, тождества сделки, таких качеств предмета, которые значительно снижают возможность его использования по назначению; последствий, которые не устранимы, либо их устранение связано со значительными затратами.

Заблуждение относительно лица контрагента может быть признано существенным лишь в тех случаях, когда по характеру сделки личность стороны имеет важное значение. Так, при купле-продаже, совершаемой за наличный расчет, лицо покупателя безразлично. Напротив, при купле-продаже с отсрочкой или рассрочкой платежа заблуждение в лице покупателя надо признать существенным.

Заблуждение в мотивах, по которым лицо совершает сделку, признается несущественным, то есть мотивы не принадлежат к содержанию выраженной воли и остаются за пределами совершенной сделки.

Возникает заблуждение из-за недоговоренности, отсутствия должной осмотрительности, самоуверенности участника сделки. Введение в заблуждение - неумышленное действие или бездействие участника сделки.

Недействительность сделки, совершенной под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179 ГК). Обман - это преднамеренное (умышленное) введение лица в заблуждение относительно фактов и обстоятельств, имеющих существенное значение для заключаемой сделки.

Обман может выражаться в навязывании лицу заведомо неправильного представления о фактах (например, продавец квартиры перед продажей принял меры, чтобы явные ее дефекты не могли быть замечены, что прямо повлияло на выражение согласия на ее покупку другой стороной).

Конкретная форма обмана может быть самой различной: заведомо неправомерное отрицание тех или иных недостатков в отчуждаемом имуществе либо, наоборот, наделение его «достоинствами», ему не присущими и т.д.

Обманные действия с субъективной стороны характеризуются умыслом. При обмане привлекает к себе особое внимание деятельность обманывающего. В связи с этим надо подвергнуть анализу не только воздействие обмана на потерпевшего, но и по мнению Рабинович Н.В., и поведение виновной стороны. Трудно не согласиться с этим мнением. Все же, несмотря на это, обман как основание для оспаривания сделки всегда должен оказывать определенное воздействие на психику потерпевшего, на его намерение заключить договор. Поэтому будет правильным и впредь относить такие сделки к ничтожным, а не к оспоримым.

Насилие есть давление на волю данного лица путем причинения ему физических или нравственных страданий, которое может осуществляться как путем воздействия на данное лицо, так и его близких, с целью побуждения его к заключению сделки. Физическое насилие и нравственные страдания не являются самоцелью. Они направлены на достижение «психологического» результата - изъятию вынужденной под влиянием насилия воли контрагента на совершение сделки.

Угроза - психическое давление на волю лица с будущим злом, возбуждение у него страха с целью склонить к совершению сделки.

Соглашение в таком случае дефектно вследствие воздействия не столько сознания, сколько непосредственно на волю потерпевшего путем применения к нему психического принуждения.

Для рассматриваемых сделок безразлично, относиться ли угроза к благам потерпевшего или же к благам другого лица, интересы которого на столько близки потерпевшему, что он готов пойти на жертву - заключить нежелательную для него сделку. По своей целевой направленности угроза тождественна насилию; посредством угрозы лицо желает понудить своего контрагента к заключению сделки, которую при прочих равных условиях он бы, конечно, не совершил.

Не всякая угроза может служить основанием для признания сделки недействительной. Для этого необходимо наличие следующих признаков:

- угроза должна быть осуществима и значительна;
- должна угрожать существенному личному или имущественному благу;
- необходима основательность страха и вероятность приведения угрозы к исполнению;
- должна быть связь между угрозой и заключаемой сделкой;
- необходим умысел, направленный на неправомерное приобретение прав или сложение обязанностей;

угрожающее лицо не должно иметь права на действия, с которыми соединены страдания угрожаемого (противозаконность грозимого зла).

Злонамеренное соглашение представителя одной стороны с другой стороной. Представитель, используя доверие представляемого при совершении сделки от имени и за счет последнего, вступает с другой стороной по сделке в своего рода «внутреннее» незаконное («злонамеренное») соглашение в целях извлечения

определенной имущественной выгоды или причинения вреда имуществу представляемого.

В данном случае предполагается наличие трех лиц, которые в силу имеющихся соглашений различным способом юридически связаны между собой. Представляемый - это то лицо, которое поручает своему представителю совершить сделку от его имени и в его интересах; представитель - это то лицо, которое совершает сделки от имени представляемого; другая сторона - лицо, с которым представитель заключает сделку от имени представляемого.

При злонамеренном соглашении порок сделки определяется не только расхождением между волей представляемого и волеизъявлением представителя, но и злонамеренным сговором представителя с контрагентом по сделке, и на основе этого договора нарушением интересов представляемого.

Все три обстоятельства должны оцениваться в совокупности.

Но в данном случае налицо и безнравственное поведение того, кто использовал безвыходное положение, в котором оказался другой человек.

ГК предусматривает карательные имущественные последствия для стороны, совершившей такие противоправные действия: потерпевшая сторона должна получить в натуре или в деньгах то, что она имела до совершения сделки. Другая сторона теряет то, что было ею передано по сделке потерпевшему. Это имущество обращается в доход РФ.

Недействительность сделки следует отличать от расторжения договора, которое может быть осуществлено по соглашению сторон, а в предусмотренных законом случаях - в судебном или внесудебном порядке по инициативе одной из сторон договора.

Различия заключаются в следующем: а) основанием первой является несоблюдение условий действительности сделки; второго - обстоятельства, предусмотренные законом, при условии действительности самого договора; б) недействительная сделка не порождает правовых последствий, а расторжение договора прекращает права и обязанности на будущее; в) при расторжении договора сторона, права которой нарушены имеет право на возмещение убытков, в случае же признания недействительной оспоримой сделки возмещение убытков допускается лишь в случаях, предусмотренных ГК, а совершение ничтожной сделки вообще лишает прав на возмещение убытков; г) по требованиям из недействительных сделок установлены специальные сроки исковой давности.

Ст. 180 ГК вводит правило, что недействительность части сделки не влечет недействительности прочих ее частей.

Часть сделки может быть признана недействительной при условии, что стороны согласны совершить сделку без недействительной части.

Виды последствий недействительности сделок.

Правовые последствия признания сделки недействительной подразделяются на 2 вида: основные и дополнительные.

Первые, в свою очередь, имеют следующие разновидности:

- двусторонняя реституция;
- односторонняя реституция;

- конфискация.

Двусторонняя реституция, или восстановление обеих сторон в первоначальное положение означает, что каждая из сторон обязана возвратить другой стороне все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре - возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия не предусмотрены законом.

Двусторонняя реституция применяется к сделкам, совершенным несовершеннолетними, не достигшими 14 лет, несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, ограниченно дееспособными, выходящими за рамки специальной правоспособности, в случае признания таких сделок недействительными и т.д.

Односторонняя реституция или восстановление одной стороны в первоначальное положение состоит в том, что в соответствующих случаях недействительность сделки обуславливается неправомерными, виновными (умышленными) действиями одной из сторон, в то время как другая сторона оказалась потерпевшей от противозаконных действий своего контрагента. В этих случаях виновная сторона должна понести наказание и, наоборот, интересы потерпевшей должны быть ограждены и ее права восстановлены.

Односторонняя реституция заключается в том, что лишь одна из сторон сделки имеет право на возврат того, что она передала другой стороне. Последняя же не имеет права на имущественное восстановление. То, что этой стороной было передано другой, подлежит взысканию в доход государства. Односторонняя реституция предусмотрена для сделок, указанных в ст. 179 ГК.

Конфискация или обращение переданного по сделке в доход государства.

В случае умысла у обеих сторон такой сделки - в случае исполнения сделки обеими сторонами - в доход РФ взыскивается все полученное ими по сделке. В случае исполнения сделки одной стороной с другой стороны взыскивается в доход РФ все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного. При наличии умысла у одной из сторон такой сделки все полученное ею по сделке должно быть возвращено другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей в возмещение исполненного взыскивается в доход РФ.

Подобное взыскание носит штрафной характер.

Дополнительные имущественные последствия закон предусматривает применительно в ограниченному числу недействительных сделок (например, ст. 178 ГК).

В чем же состоит существо дополнительных имущественных последствий?

1 Данный вид имущественных последствий установлен в целях охраны и обеспечения реальности восстановления прав и законных интересов несовершеннолетних, малолетних, недееспособных и некоторых других указанных в законе граждан;

2 Дополнительные имущественные последствия применяются сверх основных. Лишь при конфискации дополнительные имущественные последствия законом не предусмотрены;

3 Эти последствия могут быть возложены только в случаях, прямо предусмотренных законом;

4 Среди оснований возложения дополнительных имущественных последствий необходимо выделить объективные и субъективные моменты. К числу первых относится наличие у указанных выше лиц убытков, к числу вторых - осведомленность контрагента о соответствующих фактах либо его вина, которая может быть как в форме умысла так и в форме неосторожности.

Вопросы для самоконтроля

- 1 Как определяется понятие «сделка»?
- 2 Какое место и значение занимает сделка в гражданском правоотношении?
- 3 Как классифицируются сделки?
- 4 Чем отличаются реальные сделки от консенсуальных?
- 5 В каких формах могут совершаться сделки?
- 6 Что понимается под реституцией?

Тема 1.10 Представительство и доверенность

Обучающийся должен:
знать:

- понятие и виды представительства;
- доверенность;
- представительство без полномочий.

Содержание учебного материала

Понятие представительства, основания его возникновения. Полномочия представителя. Виды представительства: законное, административное, договорное. Особенности коммерческого представительства. Понятие доверенности. Виды доверенности: генеральная, специальная, разовая. Срок действия доверенности. Прекращение доверенности.

Методические указания

Понятие и виды представительства.

Нормальным представляется такой порядок, когда каждый сам совершает юридические действия, направленные в его пользу. Однако существует ряд препятствий к такого рода самостоятельности, существуют лица, которые по закону сами не могут осуществлять сделки. Бывают и чисто фактические затруднения (болезнь, незнакомство с делом). Интересы всех этих лиц пострадали бы, если им на помощь не явился институт представительства.

Ст. 182 ГК указывает на правовой эффект, порождаемый для представляемого в результате совершения сделки представителем.

Содержание института представительства определяется правилами о составе субъектов, основаниях возникновения прав и обязанностей, их содержании, формах защиты.

Состав субъектов при представительстве складывается из трех лиц, именуемых: представляемым, представителем, третьим лицом.

Представляемый – лицо, желающее получить помощь другого лица или нуждающийся в ней независимо от своей воли. Причины могут быть и фактического, и юридического характера (занятость, недееспособность и т.п.). Представляемыми могут быть субъекты гражданского права и лица, наделенные правоспособностью, но не имеющие дееспособности либо имеющие частичную дееспособность.

Представитель – это лицо, способное оказать правовую помощь представляемому, то есть лишь тот, кто наделен право- и дееспособностью. Представителями могут быть граждане и юридические лица. Юридически лица – некоммерческие организации, государственные и муниципальные предприятия, могут выполнять функции представителей, если это соответствует целям их деятельности, предусмотренным в учредительных документах.

В законе могут быть установлены ограничения для выполнения представительских функций отдельными категориями лиц (см. например ст. 47 ГК).

Представительство отличается от всех иных отношений, в которых одно лицо заменяет другое, или содействует ему фактически. Совершение юридических действий предполагает самостоятельную волю, а не повторяет только волю представляемого. С этой точки зрения в рассматриваемое понятие не входит деятельность посланника, который является только средством передачи воли; посредника, действия которого лишь способствуют заключению договора, но сами по себе юридически стороны не связывают; рукоприкладчика, который подписывает сделку по просьбе других лиц, не выражая собственной воли; комиссионера, который совершает сделки от собственного имени и приобретает по ним права и обязанности.

Гражданский кодекс не считает представителями тех, кто выступает хотя и в чужих интересах, но от собственного имени. В качестве примера этих последних названы коммерческие посредники, конкурсные управляющие при банкротстве, душеприказчики при наследовании и т.п.

Третьи лица – граждане или юридические лица, с которыми вследствие действия, представителя устанавливается, изменяется, прекращается правоотношение у представляемого.

В зависимости от оснований возникновения выделяются:

- представительство, основанное на административном акте (например, приказ о назначении работника на должность для осуществления представительских функций);

- представительство в силу закона (например, родители в отношении несовершеннолетних детей), которое возникает независимо от волеизъявления представляемого и полномочие представителя определены законом;

- договорное (добровольное) представительство, основанное на договоре, в котором определяется и представитель, и его полномочия. Обычно это договор поручения.

- представительство, возникающее в силу обстановки (работники организаций, которые оказывают публичные услуги населению) или совершают определенный круг сделок от имени организации в конкретном месте (магазине, билетной кассе). Администрация организации не может ссылаться на то, что данное лицо не является представителем и в силу этого не имело права совершать сделки.

- коммерческое представительство.

Коммерческий представитель – всегда предприниматель, который совершает постоянно и самостоятельно от имени предпринимателей сделки, связанные с предпринимательской деятельностью. Коммерческий представитель вправе заключать помимо обычных, также специальные сделки, которые никто иной, кроме него, совершать не может. Ст. 184 ГК допускает заключение договора коммерческим представителем, который в одно и то же время является представителем обеих сторон. Но ГК устанавливает и ряд обязательных условий использования такого рода модели.

1 Стороны выразили согласие на одновременное коммерческое представительство. Исключения из этого правил возможны только в установленных законом случаях.

2 Коммерческий представитель должен иметь прямо выраженные полномочия, предусматривающие представительство, выраженное либо в письменных договорах, которые обе стороны будущей сделки заключили с коммерческим представителем, либо в выданной каждой из них доверенности.

Коммерческий представитель обязан сохранять в тайне сведения о совершаемых им торговых сделках, имеет право на вознаграждение.

Действия представителя создают, изменяют или прекращают гражданские права и обязанности, если они все решаются в пределах полномочий.

Юридическая природа данного понятия явилась предметом дискуссий. Однако ученые рассматривают полномочия представителя как особое субъективное право, которому не соответствует чья-либо конкретная обязанность либо противостоит обязанность представляемого принять на себя все юридические последствия действий представителя.

В праве некоторых стран в зависимости от возможности представляемого своим волеизъявлением прекратить предоставленное им представителю полномочия различают отзывное и безотзывное полномочие.

Так, по праву Англии полномочие не может быть отозвано, если: 1 в выданной представителю доверенности указано, что полномочие является безотзывным; 2 полномочие связано с интересом, то есть если представитель имеет имущественный интерес в предмете, непосредственно связанном с целью предоставления полномочия; 3 отзыв полномочия повлечет за собой причинение личного ущерба для представителя.

В соответствии с § 168 Германского гражданского уложения полномочие не может быть отозвано, если это вытекает из полномочия, являющегося основанием его выдачи.

Согласно п. 2 ст. 188 ГК полномочие представляемого, всегда отзывное, и соглашение представляемого и представителя об ином будет являться ничтожным.

Представитель имеет право:

- требовать у представляемого компенсации расходов, убытков;
- на вознаграждение, если оно предусмотрено договором;
- отказаться от выполнения поручения практически в любое время.

Представитель обязан:

- действовать в пределах полномочий;
- совершать действие лично;
- отчитаться перед представляемым;
- передать все полученное по сделке представляемому;
- не может заключать сделку в отношении себя лично или другого лица,

представителем которого является.

Доверенность – письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами. Чаще всего доверенность выдается для подтверждения полномочий добровольного представительства.

Доверенность на совершение одного действия именуется разовой. Специальная доверенность содержит распоряжение представляемого относительно совершения нескольких однородных действий или ряда действий, объединенных одной целью (управление жилым домом). Общая доверенность (или генеральная) разрешает совершение разнообразных сделок (например, выданная руководителю филиала).

Одно из основных требований, предъявляемых к доверенности – ее форма. Доверенность должна быть письменной. Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена. Исключение из этого правила могут быть предусмотрены в законе.

В п. 3 ст. 185 ГК перечислены случаи, когда письменные доверенности особым образом оформленные, способны заменить собой требуемое законом нотариальное удостоверение.

К доверенностям предъявляются и некоторые специальные требования относительно их формы (см. п. 4, 5, ст. 185 ГК). Ст. 186 ГК устанавливает предельный срок доверенности, который составляет 3 года. Доверенность, в которой не указан срок ее действия, действительна в течение 1 года со дня ее совершения. Это правило не распространяется на удостоверенные нотариусом доверенности, предназначенные для совершения действий за границей.

Доверенность без указания даты ее совершения ничтожна.

Передоверие возможно только при наличии одной из двух предпосылок: либо в самой доверенности предусмотрено право передоверия, либо представитель вынужден силой обстоятельств передоверить исполнение поручения для охраны интересов представляемого.

Представитель обязан поставить в известность о состоявшемся передоверии представляемого (место жительства, профессиональные и другие качества нового представителя).

Передоверие осуществляется путем выдачи доверенности первоначальным представителем новому. К такой доверенности предъявляются 2 требования: она должна быть в нотариальной форме; не может выходить за рамки существующих в первой доверенности ограничений, включая срок действия.

Статьи 188, 189 ГК посвящены основаниям и последствиям прекращения доверенности.

Ст. 189 ГК содержит определенные гарантии для представителя и третьих лиц на случай отмены доверенности представляемым. Эти гарантии состоят в том, что представляемый обязан поставить в известность представителя и третье лицо, для представительства перед которым выдана доверенность, о состоявшейся отмене.

Представительство без полномочий.

Наличие полномочий - неперемное условие представительства. В этой связи общим является правило, в силу которого представительство без полномочий не может породить присущие представительству последствия.

Представительство без полномочий возникает в силу:

- отсутствия предварительной договоренности в представительстве;
- мнимого представительства (неправильное оформление доверенности);
- выхода за пределы представительства.

Такое представительство не порождает прав и обязанностей для представляемого, но юридически эти действия не безразличны.

Если представляемый одобрил действия, то в отношении его возникает права и обязанности, сделка действительна с момента ее совершения и третье лицо, знавшее о неправомерности представителя, не может отказаться от сделки. Последующее одобрение может быть сделано в любой форме.

Если представляемый не одобрит действия, права и обязанности возникнут у совершившего сделку. Он и несет ответственность по такой сделке.

Вопросы для самоконтроля

- 1 Как определяется понятие «представительство»?
- 2 Какие субъекты могут выступать в качестве участников представительства?
- 3 Могут ли в суде выступать в качестве представителей судья, следователь, прокурор?
- 4 Различаются ли понятия «полномочие» и «уполномочие»?
- 5 Кого закон называет коммерческим представителем?
- 6 Что является основанием возникновения полномочий при представительстве?
- 7 Чем отличается законное представительство от договорного?
- 8 Что понимается под доверенностью?

Тема 1.11 Исковая давность и другие сроки в гражданском праве

Обучающийся должен:

знать:

- понятие, исчисление и виды сроков;
- сроки осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей;
- сроки исковой давности.

Содержание учебного материала

Понятие, исчисление и виды сроков.

Жизнь общества в целом и каждого человека в отдельности невозможно представить во времени. В качестве единицы для измерения интервалов применяется год, месяц, неделя, сутки, час и т.д. Эти периоды называются сроками.

Сроки – важнейшее средство упорядочения общественных отношений, без которых практически невозможно представить ни одного нормативного акта.

Гражданское право использует обширный набор сроков. Любой отрезок времени, использованный в нормах права, не существует сам по себе, он всегда несет определенную функциональную нагрузку. С его наступлением или истечением закон связывает правовые последствия.

Обилие используемых в гражданском праве сроков вызывает потребность в разработке четких понятий, касающихся классификации отдельных видов, выявления характерных признаков, унификации способов исчисления.

По способу установления можно выделить сроки, указанные в законе, в подзаконных актах, в решении суда, в договорах между участниками гражданских правоотношений.

По продолжительности выделяются сроки определенные (четко устанавливающие продолжительность отрезка времени) и неопределенные (длительность которых не указывается заранее).

В дальнейшем они уточняются в правоприменительных актах, применяемых компетентными органами, либо непосредственно субъектами правоотношения (например, заказчик может назначить подрядчику соразмерный срок для устранения недостатков). При установлении неопределенных сроков законодательство использует различные термины: «любое время», «одноименно», «своевременно», «нормативно необходимое время». Юрисдикционные органы в процессе правоприменительной деятельности используют практику сложившихся понятий и соответствующие разъяснения Постановлений Пленумов. Достаточно большое количество норм гражданского законодательства содержит отсылку к какому-то моменту: «момент регистрации», «момент передачи» и т.п.

Сроки классифицируются на общие, в пределах которых действуют договоры или основные периоды исполнения, либо имеющие юридическое значение для большой группы субъектов гражданского права (например, достижение 18-летия); специальные, которые устанавливаются различной длительности, а нормативные акты называют вид правоотношения, субъектный состав, объект и даже условия, при наличии которых возможно применение специального срока (например, гарантийные сроки).

По целевому назначению сроки могут быть организационными. Организационные сроки – сроки, в пределах, которых должно начать осуществляться или

завершаться действие по формированию гражданских правоотношений (например, сроки оформления заявки на изобретение; сроки согласования разногласий по договору поставки). Их назначение по в том, что координировать поведение субъектов во времени.

Кроме того, выделяют сроки, связанные с определением правового положения субъектов, материально-правовые сроки (сроки существования и осуществления прав); сроки защиты гражданских прав (претензионные и исковые).

Сроки осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей.

Срок осуществления права – это период времени, в течение которого правообладатель, избирая меру поведения, реально пользуется принадлежащим ему имущественным или духовным благом.

Всякое субъективное гражданское право – есть право определенного лица, предоставленное ему или санкционированное законом. И подобно тому, как сам закон ограничен в своем действии во времени, в пространстве и по отношению к лицам, также существует и действует субъективное гражданское право.

Под сроками существования субъективного права понимаются сроки действия этого права во времени.

Действие субъективных гражданских прав во времени бывает различным. Действие одних гражданских прав ограничено определенным сроком в силу чего эти права носят срочный характер.

Гражданское законодательство придает значение срокам существования обязательственных правоотношений. Сроки устанавливаются законами, подзаконными актами, договорами. Некоторая специфика есть в реализации обязательственного права договорного типа с неопределенными сроками исполнения (см. п. 2 ст. 314 ГК), однако при этом иногда вытекает необходимость немедленного совершения действия должником (например, сданный в камеру хранения багаж должен быть возвращен немедленно по первому требованию пассажира).

Значение срока существования субъективного гражданского права состоит в том, что управомоченное лицо обладает реальной возможностью, обеспеченной юридическими нормами, осуществить принадлежащее ему право в пределах установленного срока, с истечением которого она утрачивается.

Ни одна норма гражданского права не оперирует таким термином как «пресекательный срок». Это понятие разработано в юридической литературе применительно к большой группе своеобразных сроков.

Особенностью пресекательных сроков является то, что они устанавливают длительность существования какого-то правомочия, входящего в содержание субъективного права или же права в целом.

В некоторых случаях пресекательный срок определяет время существования дополнительного правомочия к субъективному праву (например, срок для осуществления права преимущественной покупки). Пресекательные сроки имеют особый механизм воздействия на субъективные права (обязанности). С их истечением субъективное право прекращается, но прекращается потому, что закон ограничивает во времени его существование, за пределами которого оно, как правило, прекращается.

Пресекательные сроки всегда определяются совершенно точно. При этом норма права указывает не только на продолжительность, но и на момент начального его отсчета.

Пресекательные сроки, как правило, непродолжительны по времени.

Особое место среди сроков осуществления гражданских прав занимают гарантийные сроки.

Гарантийные сроки предусматриваются в ГОСТах, ТУ, в договорах, и характерны только для отдельных обязательственных правоотношений (поставка, подряд и т.п.). Гарантийные сроки устанавливаются с начала срока службы изделия и в течение этого периода оно должно работать абсолютно безотказно. Все дефекты, выявленные в период гарантийного срока, подлежат устранению должником безвозмездно.

Длительность гарантийного срока учитывается в цене изделия.

В юридической литературе нет единства в понимании сущности гарантийных сроков. Одни рассматривают их как пределы времени, в течение которых поставщик (продавец, подрядчик) гарантирует надежную службу изделий и несет ответственность за допущенные по своей вине недостатки в продукции. Другие считают, что гарантийные сроки – это сроки исполнения должником гарантийного обязательства. Третьи указывают, что это срок, в течение которого изготовитель-поставщик обязан безвозмездно устранить недостатки в продукции или заменить ее.

Особенностью гарантийных сроков состоит в том, что они устанавливаются в пользу приобретателя продукции и товара.

Всякое субъективное право за очень небольшими исключениями предоставляет управомоченному лицу возможность требовать непосредственно от обязанного лица совершения определенных действия либо воздержания от совершения таковых, не прибегая к помощи государственных или общественных органов, призванных защищать нарушенные права организаций и граждан.

Претензией называется письменное требование, основанное на существующем между спорящими сторонами правоотношении, обращенном непосредственно к лицу, нарушившему право. В претензии кредитор формулирует притязания гражданско-правового характера о восстановлении нарушенных прав или о взыскании штрафа или убытков.

Претензионные сроки – это сроки, в пределах которого управомоченное лицо обязано или вправе обратиться с претензией к должнику.

Например, сроки предъявления претензий исчисляются в отношении возмещения за утрату груза по истечении 30 дней со дня окончания срока его доставки.

Пропуск срока для заявления претензии влечет для заявителя неблагоприятные последствия: он лишается в большинстве случаев возможности не только осуществить его в исковом порядке, но возможности обратиться в компетентные органы за защитой.

Претензионные сроки по своему характеру являются процессуальными, так как находятся за пределами спорного правоотношения, это способ добровольного восстановления нарушенного права.

Сроки исковой давности.

Сроки исковой давности – это сроки для принудительного осуществления нарушенного либо восстановления оспариваемых прав, установленные в целях стабильности и устойчивости правоотношений. Нормы, регулирующие давностные сроки, являются императивными. Ст. 298 ГК содержит перечень требований, на которые исковая давность распространяется.

Большое значение для правильного исчисления сроков исковой давности имеет вопрос о том, с какого момента начинается ее течение.

Ст. 200 ГК устанавливает, что течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права.

Предполагается, что субъект права знает или должен знать о нарушении своего права в момент правонарушения. Однако нередко эти моменты не совпадают. Очевидно, что, пока лицо не сознает нарушения своего права, оно не может обратиться к органам государства с требованием о защите этого права. В то же время, если истец не знал о нарушении своего права из-за небрежности, беспечности, бесхозяйственности, начало течения исковой давности нужно исчислять с того момента, когда он должен был узнать о нарушении своего права.

Истечение срока исковой давности до предъявления иска может служить основанием для отказа в удовлетворении исковых требований, только если соответствующее заявление было сделано стороной в споре.

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

В период течения исковой давности могут возникнуть обстоятельства, мешающие управомоченному лицу предъявить иск. В тех случаях, когда они признаются особо уважительными, течение исковой давности приостанавливается (см. ст. 202 ГК).

Приостановление может происходить лишь в том случае, когда исковая давность уже начала свое течение. Ни до, ни после исчисления срока исковой давности приостановление невозможно.

На практике приостановление исковой давности чаще всего связано с непреодолимой силой, которая характеризуется двумя признаками: чрезвычайностью (необычность происходящего явления для данных условий или отсутствие закономерности в развитии событий) и непредотвратимостью (отсутствие возможностей любого характера у лица, а также у других лиц, находящихся в подобных условиях, предупредить наступление данного обстоятельства, даже, несмотря на предсказуемость отдельных событий (цунами, извержение вулкана и т.д.).

Мораторий в практике весьма редкое явление. Как правило, постановление Правительства об отсрочке исполнения обязательства принимается при наличии чрезвычайных обстоятельств, например, военные действия, оккупация какой-то территории страны.

Указанные в п. 1 ст. 202 ГК препятствия принимаются во внимание, только если они имели место в последние шесть месяцев давностного срока. а если он равен 6 месяцам или менее 6 месяцев – то в течение этого срока.

Со дня прекращения обстоятельства течение срока исковой давности продолжается. Оставшаяся часть срока удлиняется до 6 месяцев, а если срок исковой давности равен 6 месяцам или менее 6 месяцев – до срока давности.

Таким образом, приостановление исковой давности следует понимать в том смысле, что:

1 парализуется возможность предъявления требований о принудительном осуществлении нарушенного права;

2 это удлинение общего срока или повторное установление сокращенного срока и т.д.;

3 для приостановления имеет значение не только сам факт наличия обстоятельств, указанных в законе, но и период их существования.

Наряду с приостановлением срока исковой давности допускается его перерыв в силу определенных действий должника или кредитора (см. ст. 203 ГК). После перерыва срок начинает течь сначала. Причем срок, истекший до перерыва, не засчитывается в срок исковой давности (см. ст. 203, 204 ГК).

Перерыв – это также условное понятие, имеющее особое правовое значение в системе мер принудительного воздействия на нарушителей гражданских прав.

Статьей 205 ГК восстановление судом срока исковой давности предусмотрено только для защиты прав граждан и только по обстоятельствам, связанным с их личностью. Восстановление срока исковой давности должно носить исключительный характер, поэтому в решении указываются мотивы, в силу которых причина пропуска судом признана уважительной.

При восстановлении срока исковой давности по существу восстанавливается способность нарушенного права к защите, поскольку на момент предъявления иска оно было уничтожено истечением срока исковой давности.

По общему признанию истечение сроков исковой давности является право-прекращающим юридическим фактом. Однако этот факт прекращает не все субъективные права, связанные с его нарушением, и не всегда.

Истечение давностного срока воздействует на возможность принудительного осуществления нарушенного или оспариваемого права. Должник же может добровольно исполнить свою обязанность по истечении давностного срока. При этом он может знать, а может и не знать о факте истечения срока исковой давности. Должник в таких случаях не вправе требовать исполненное обратно (см. ст. 206 ГК).

С истечением срока исковой давности по главному требованию истекает срок исковой давности и по дополнительным требованиям (неустойки, залог, поручительству и др.).

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под сроком? Какова его юридическая природа?

- 2 Каков порядок и правила исчисления сроков?
- 3 Какие существуют виды сроков?
- 4 К каким видам относятся следующие сроки: «без промедления», «немедленно», «в разумный срок»?
- 5 Что понимается под сроками: пресекательным, претензионным, гарантийным, годности, службы, реализации и хранения товаров?
- 6 Что понимается под сроком исковой давности?
- 7 Какие виды сроков исковой давности существуют?

Раздел 2 Право собственности и другие вещные права

Тема 2.1 Общие положения о праве собственности и иных вещных правах

Обучающийся должен:

знать:

- понятие собственности и право собственности;
- понятие и признаки вещного права;
- частная собственность граждан и юридических лиц;
- понятие и содержание права государственной и муниципальной (публичной) собственности.

Содержание учебного материала

Собственность и право собственности.

Понятие и признаки вещного права. Вещные права в системе гражданских прав.

Содержание права собственности. Владение, пользование, распоряжение как правомочия собственника. Юридическое понятие и формы собственности.

Частная собственность граждан и юридических лиц, ее ограничения.

Понятие и содержание права государственной и муниципальной (публичной) собственности.

Субъекты и объекты права публичной собственности. Объекты исключительной государственной собственности.

Методические указания

Отношения собственности в экономическом смысле – отношения между людьми по поводу определенных материальных благ, выражающиеся в принадлежности их одним лицам и в устранении притязаний со стороны других. В гражданском праве статика отношений собственности оформляется правом собственности и иными вещными правами, а динамика – обязательственным правом.

Право собственности в объективном смысле – совокупность правовых норм, регулирующих и охраняющих состояние принадлежности материальных благ конкретным лицам: нормы, устанавливающие принадлежность вещей определенным лицам, нормы, определяющие полномочия собственника по использованию имущества, нормы, устанавливающие средства защиты прав собственности.

В субъективном смысле – мера возможного поведения собственника.

Содержание права собственности:

1 владение (фактически иметь вещь в своем хозяйстве),

2 пользование (право эксплуатировать вещь путем извлечения из нее присущих полезных свойств),

3 распоряжение (право определять юридическую судьбу вещи, отчуждать, сдавать во временное пользование и другое).

Собственник несет бремя содержания имущества и риск его случайной гибели или повреждения. Право собственности бессрочно, абсолютно защищено (от нарушения со стороны третьих лиц).

Формы:

1 частная (граждан и юр. лиц),

2 государственная (РФ и субъектов),

3 Обладают особенностями в области объектов, оснований возникновения и прекращения.

Виды:

1 на землю, недвижимость, движимое имущество, предприятие, интеллектуальная, животные, ценные бумаги и др.,

2 индивидуальная и общая: общая долевая (собственность с определением доли каждого собственника в праве общей собственности) и общая совместная (без определения доли).

Основание возникновения – юридические факты.

Способы приобретения:

Общегражданские (для любых субъектов права) и специальные (у определенных субъектов, например, конфискация, ревизия).

1 Первоначальные (возникает впервые либо помимо воли предыдущего собственника):

- создание новой вещи: создание новой вещи для себя, приобретение права собственности на вновь созданное недвижимое имущество (с момента государственной регистрации), переработка (общее правило – собственником является собственник материалов, если стоимость переработки больше стоимости материалов, то переработчик), самовольная постройка (после признания в определенном порядке).

- завладение вещью: судебное решение о признании права собственности на бесхозяйную вещь (не имеют собственника или он не известен; бесхозная недвижимость может по решению суда перейти в собственность муниципалитета через год после постановки на учет, или другим собственником в силу приобретательной давности), движимые вещи, от которых собственник отказался (<5мрот-заберешь,>через суд, 5 лет с момента приобретения), находка (нужно заявить о находке, срок пресекательной давности – 6 мес., вознаграждение – 20%), безнадзорные животные (6 мес, 20%, расходы, при ненадлежащем обращении – вернуть собственнику и после 6 мес по соглашению или суд), клад (идет в собственность кому принадлежит земля 50% и 50% наследшему; памятники истории и культуры – РФ – 50% собственнику и наследшему, тайно – только собственнику), сбор об-

щедоступных вещей (грибы, рыба). Приобретательная давность (добросовестно, открыто и непрерывно владеет недвижимостью – 15 лет, иное-5 лет, приобретательное право собственности).

2 Производные:

- по договору (с момента передачи, государственной регистрации, иное по законодательству или договору);

- наследование;

- реорганизация юр. лица;

- приобретение членом кооператива права собственности после полного внесения своего паевого взноса.

Основания прекращения права собственности – юридические факты. Это:

1 гибель или уничтожение имущества;

2 по воле собственника: отчуждение по договору, отказ от права собственности (объявить, совершить действия, свидетельствующие об отстранении от владения, пользования, распоряжения; отказ не влечет прекращение права собственности до приобретения ее другим лицом);

3 принудительное:

- безвозмездное: конфискация (изъятие имущества в административном или судебном порядке как санкция за преступление или правонарушение), обращение взыскания на имущество (по обязательствам);

- возмездное: отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу, выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними, выкуп бесхозно содержимых культурных ценностей, принудительная продажа жилых помещений, реквизиция – принудит изъятие в интересах государства по решению органов, суда, в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, и других чрезвычайных обстоятельств с выплатой стоимости имущества, национализация – РФ на основании НПА.

Частная собственность: граждан и юридических лиц.

Право собственности граждан позволяет юридически оформить отношения присвоения ими материальных благ. Формы присвоения:

- индивидуальная,

- хозяйственная деятельность, не направленная на систематическое извлечение прибыли,

- предпринимательская деятельность,

- коллективная (наемный труд на предприятии, предпринимательская деятельность с привлечением наемников, без образования юридического лица, с образованием юридического лица).

Содержание права собственности гражданина – владение, пользование, распоряжение. Количество и стоимость имущества не ограничивается. Особенности: может распоряжаться путем составления завещания или быть получателем ренты по договору пожизненного содержания с иждивением.

Ограничения в отношении жилых помещений: по назначению, личное пользование и проживание членов семьи, нельзя размещать производство, нельзя отдельно передать право собственности на долю в общем имуществе жилого дома

без квартиры. Не может принадлежать гражданам: имущества, изъятое из оборота (радиоактивные материалы, военная техника). Объекты, ограниченные законом в обороте, только при наличии специального разрешения (газовое, охотничье оружие).

Юридические лица:

- наличие имущества на праве собственности – необходимое условие для участия в гражданском обороте (исключение: унитарные предприятия – на праве оперативного управления и хозяйственного ведения),

- учредители сохраняют в отношении имущества юридических лиц права требования или не имеют прав на него,

- порядок непосредственного управления и распоряжения имуществом юридических лиц определяется его учредительными документами.

Объектом права собственности юридических лиц может быть любое не изъятое из оборота имущество, ограниченное в обороте – по разрешению. Количество и стоимость не ограничиваются.

Право собственности хозяйственных товариществ и обществ: состоит из уставного (складочного) капитала и др. Управление и распоряжение в товариществе осуществляется полными товарищами, в обществе – специально созданными органами общества. Установлен минимальный размер капитала, иначе ликвидация.

Собственность кооператива – паевой фонд и др., некоммерческих организаций – имущество, переданное участниками и приобретенное по иным основаниям, вправе использовать имущество только в соответствии с целями деятельности, определенными в учредительных документах.

Государственная собственность – имущество, принадлежащее на праве собственности РФ или субъектам. Особенности государственной собственности:

- субъектом права является само государственное образование, а управление и распоряжение имуществом осуществляют органы государственного управления, специально уполномоченные юридические и физические лица,

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

- РФ может иметь на праве собственности любое имущество, в том числе изъятое из оборота, а субъекты РФ – любое имущество, за исключением отнесенного к исключительной собственности РФ (ядерное оружие),

- существуют способы приобретения права собственности, характерные только для государства: национализация, конфискация, реквизиция, принудит возмездное изъятие, налоги и другие,

- присущее только государственной собственности основание прекращения права собственности – приватизация, т.е. отчуждение из государственной (муниципальной) собственности в собственность граждан или определенных юридических лиц.

Две части государственной собственности:

- нераспределенное государственное имущество (казна),

- распределенное государственное имущество, т.е. закрепленное за унитарным предприятием и учреждениями на праве хозяйственного ведения и оперативного управления, в отношении этого имущества полномочия собственника по владению, пользованию, распоряжению ограничены.

Муниципальная собственность – имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальным образованиям: городским, сельским поселениям и пр.

Муниципальная собственность как государственная собственность является публичной формой собственности, поэтому она строится в основном по принципу государственной. По вопросу разграничения объектов государственной и муниципальной собственности должен быть принят специальный закон (в настоящее время действует Положение об определении пообъектного состава федеральной, государственной, муниципальной собственности, утвержденное распоряжением Президента РФ от 18.03.92. №114-рп).

Вещное право - это право, обеспечивающее удовлетворение интересов управомоченного лица путем непосредственного воздействия на вещь, которая находится в сфере его хозяйственного господства.

Признаки вещного права:

1 Право следования: переход права собственности на имущество к другому лицу не является основанием для прекращения других вещных прав на это имущество. Право следует за вещь (залог сохраняется при переходе права на заложенное имущество к другому лицу)

2 Абсолютный характер защиты: состоит в том, что вещные права лица не являющегося собственником защищаются от нарушения любым лицом в порядке предусмотренном ГК

Виды вещных прав:

- право собственности;
- право пожизненного наследуемого владения землей;
- право постоянного пользования землей;
- право хозяйственного ведения;
- право оперативного управления;
- сервитуты.

Жилое помещение - изолированное помещение, пригодное для постоянного проживания (квартира, часть квартиры, жилой дом, часть жилого дома). Собственник осуществляет права владения, пользования и распоряжения принадлежащим ему жилым помещением в соответствии с его назначением. Гражданин - собственник жилого помещения может использовать его для личного проживания и проживания членов его семьи. Жилые помещения могут сдаваться в найм их собственниками для проживания на основании договора.

Собственнику квартиры в многоквартирном доме наряду с принадлежащим ему помещением, занимаемым под квартиру, принадлежит также доля в праве собственности на общее имущество дома. Собственникам квартир в многоквартирном доме принадлежат на праве общей долевой собственности общие помещения дома, несущие конструкции дома, механическое, электрическое, санитар-

но-техническое и иное оборудование за пределами или внутри квартиры, обслуживающее более одной квартиры.

Собственник квартиры не вправе отчуждать свою долю в праве собственности на общее имущество жилого дома, а также совершать иные действия, влекущие передачу этой доли отдельно от права собственности на квартиру.

Члены семьи собственника, проживающие в принадлежащем ему жилом помещении, имеют право пользования этим помещением на условиях, предусмотренных ЖК. Дееспособные члены семьи собственника, проживающие в принадлежащем ему жилом помещении, несут солидарную с собственником ответственность по обязательствам, вытекающим из пользования жилым помещением.

Переход права собственности на жилой дом или квартиру к другому лицу не является основанием для прекращения права пользования жилым помещением членами семьи прежнего собственника, если иное не установлено законом. Члены семьи собственника жилого помещения могут требовать устранения нарушений их прав на жилое помещение от любых лиц, включая собственника помещения. Отчуждение жилого помещения, в котором проживают несовершеннолетние, недееспособные или ограниченно дееспособные члены семьи собственника, если при этом затрагиваются права или охраняемые законом интересы указанных лиц, допускается с согласия органа опеки и попечительства.

В случае использования жилого помещения его не по назначению, систематическое нарушение прав и интересов соседей либо бесхозяйственно обращается с жильем, допуская его разрушение, собственник предупреждается о необходимости устранить нарушения, а также назначается соразмерный срок для ремонта помещения.

При нарушении прав и интересов соседей или использование жилого помещения не по назначению либо без уважительных причин не произведет необходимый ремонт, суд принимает решение о продаже с публичных торгов жилого помещения с выплатой собственнику вырученных от продажи средств за вычетом расходов на исполнение судебного решения.

Гражданско-правовая защита права собственности и других вещных прав—это совокупность предусмотренных гражданским законодательством средств, применяемых в связи с совершенными против этих прав нарушениями и направленных на восстановление или защиту имущественных интересов их обладателей.

Средства защиты:

1 Вещно—правовые – направлены непосредственно на защиту права собственности как абсолютного субъективного права, не связаны с какими либо конкретными обязательствами и имеют целью либо восстановить владение, пользование и распоряжение собственника принадлежащей ему вещью, либо устранить препятствия или сомнения в осуществлении этих правомочий.

2 Обязательственно—правовые – направлены непосредственно не на защиту права собственности, а на защиту имущественных интересов участника договорного или внедоговорного обязательства. Этим способом в основном защищают имущественные интересы собственника в широком смысле слова.

3 Средства, вытекающие из различных институтов гражданского права. (например, правила о признании сделки не действительной).

4 Средства, направленные на защиту интересов собственника при прекращении права собственности по основаниям, предусмотренным в законе. (например, гарантии государства в случае обращения в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юр.лиц (национализация), возмещается стоимость имущества и другие убытки в связи с изъятием).

Виндикационный иск – внедоговорное требование не владеющего собственника к незаконно владеющему не собственнику имущества о возврате последнего в натуре. Не законное владение – это владение не имеющее надлежащего правового основания. Условием удовлетворения данного иска является наличие имущества у ответчика в натуре, в противном случае предъявляется иск о возмещение убытка. Срок исковой давности по иску 3 года.

Истребование имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск). Предмет иска – только индивидуально–определенное имущество. Если имущество возмездно приобретено у лица, которое не имело права его отчуждать, о чем приобретатель не знал и не мог знать (добросовестный приобретатель), то собственник вправе истребовать это имущество от приобретателя в установленных законом случаях (имущество утеряно собственником, похищено у того или другого, выбыло из их владения иным путем помимо их воли). Если имущество приобретено безвозмездно от лица, которое не имело права его отчуждать, собственник вправе истребовать имущество во всех случаях. Деньги, а так же ценные бумаги. на предъявителя не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя.

При истребовании имущества из чужого незаконного владения собственник вправе так же потребовать от лица, которое знало или должно было знать, что его владение незаконно (недобросовестный владелец), возврата или возмещения всех доходов, которое это лицо извлекло или должно было извлечь за все время владения; от добросовестного владельца возврата или возмещения всех доходов, которые он извлек или должен был извлечь со времени, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности владения или получил повестку по иску собственника о возврате имущества.

Владелец, как добросовестный, так и недобросовестный, в свою очередь вправе требовать от собственника возмещения произведенных им необходимых затрат на имущество с того времени, с которого собственнику причитаются доходы от имущества.

Добросовестный владелец вправе оставить за собой произведенные им улучшения, если они могут быть отделены без повреждения имущества. Если такое отделение улучшений невозможно, добросовестный владелец имеет право требовать возмещения произведенных на улучшение затрат, но не свыше размера увеличения стоимости имущества.

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимают под вещными правами?

- 2 Какими признаками характеризуются вещные права?
- 3 Что понимается под правом собственности?
- 4 Что понимают под формой собственности?
- 5 Что понимают под содержанием права собственности?
- 6 Каковы особенности права собственности юридических лиц?
- 7 Каковы особенности права государственной и муниципальной собственности? Каковы его объекты и субъекты?

Тема 2.2 Приобретение и прекращение права собственности

Обучающийся должен:

знать:

- порядок приобретения права собственности;
- юридические основания (титулы) собственности;
- порядок прекращения права собственности;
- случаи и порядок принудительного изъятия имущества у собственника.

Содержание учебного материала

Структура вещного права. Виды титулов собственности: первоначальные и производные. Изготовление новой вещи, переработка, приобретательная давность и т.д. Самовольная постройка.

Приобретение права собственности по договору, по наследству, вследствие реорганизации юридического лица, внесения паевого взноса членом потребительского кооператива.

Методические указания

Обучающегося необходимо проанализировать понятия «собственность», «право собственности». Последнее рассматривается как в объективном, так и в субъективном смысле. Необходимо выявить отличия права собственности от иных вещных прав, раскрыть его содержание через так называемую «триаду правомочий собственника».

Следует иметь в виду, что право собственности является абсолютным лишь в той мере, в какой оно не стеснено законодательными ограничениями. Необходимо выявить и проанализировать данные ограничения. Ограничения права собственности являются одним из юридических пределов права собственности, ее верхним пределом. Нижним пределом служит понятие бремени собственности. Согласно ст.ст. 210 и 211 ГК собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, риск его случайной гибели или случайного повреждения, если иное не предусмотрено законом или договором.

Основания приобретения права собственности сформулированы в ст. 218-234 ГК. Их принято подразделять на первоначальные и производные. В основу такого разграничения положен критерий правопреемства. При раскрытии данного вопроса необходимо проанализировать каждое из оснований возникновения права собственности, выявить присущие каждому основанию признаки.

При рассмотрении вопроса о прекращении права собственности следует иметь в виду, что прекращение права собственности происходит лишь в случаях, прямо предусмотренных законом. Прекращение права собственности может произойти как по воле собственника, так и помимо его воли. Необходимо проанализировать каждый из указанных случаев, выявить его особенности.

Вопросы для самоконтроля

1 Как классифицируются основания приобретения и прекращения права собственности?

2 Какие основания приобретения права собственности, указанные в ГК РФ, являются новыми для российского гражданского права?

3 Каковы особенности права собственности юридических лиц?

Тема 2.3 Общая собственность

Обучающийся должен:

знать:

- общая долевая собственность;
- общая совместная собственность.

Содержание учебного материала

Понятие права общей собственности. Объекты права и субъекты общей собственности. Основания возникновения права общей собственности, виды права общей собственности.

Понятие права общей долевой собственности. Юридическая природа этих отношений. Общая долевая собственность (сособственник). Особенности осуществления права общей долевой собственности (владение, пользование и распоряжение общей долевой собственностью). Отчуждение доли собственником, преимущественное право покупки его доли. Раздел общего имущества.

Прекращение общей долевой собственности. Право общей совместной собственности граждан. Особенности возникновения, осуществления и прекращения права общей совместной собственности. Право общей совместной собственности супругов.

Методические указания

Понятие права общей собственности. Объекты права и субъекты общей собственности. Основания возникновения права общей собственности, виды права общей собственности.

Общая собственность оформляет принадлежность вещи одновременно нескольким лицам. Она характеризуется множественностью субъектов, которые называются участниками общей собственности, или сособственниками, и единством объекта, т. е. два или более лица имеют право собственности на одну и ту же вещь или совокупность вещей. В качестве собственников могут выступать

различные субъекты гражданского права: граждане, юридические лица, публичные образования в любых сочетаниях.

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

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

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

Согласно ГК РФ общая собственность может быть долевой, т. е. с определением доли в праве собственности каждого из собственников, либо совместной (бездолевой), т. е. без определения таких долей. Доля в праве совместной собственности лишь предполагается, но заранее не определена, она устанавливается при разделе имущества между собственниками или выделе доли одного из них. Общая собственность на имущество, как правило, является долевой, если иное не предусмотрено законом.

Долевая собственность может возникнуть в силу любых оснований, допускаемых законом. Кроме того, режим совместной собственности может быть изменен на режим долевой собственности по соглашению собственников либо по решению суда, если такое соглашение не достигнуто. Совместная собственность может возникнуть только в случаях, прямо предусмотренных законом.

Субъекты своим соглашением не могут предусмотреть возникновение между ними совместной собственности так же, как и изменить долевую собственность на совместную.

Доли в праве общей долевой собственности определяются в виде дроби или процентов (1/2, 30% и т. д.). Владение, пользование и распоряжение имуществом должно осуществляться по взаимному согласию всех собственников.

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

Как в общегражданских отношениях, так и в отношениях, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, существуют ситуации, когда одно и то же имущество находится в собственности двух или более лиц. В этом случае на имущество возникает общая собственность.

Общая собственность как экономическая категория — явление неизбежное в нашем обществе. Особенно это касается нашего государства, когда субъектам хозяйствования необходимо объединяться для приобретения средств производства, материалов, сырья и т. д.

В настоящее время право общей собственности регулируется гл. 16 ГК РФ, а также иными нормативными правовыми актами.

Общая собственность на имущество может возникать в силу различных оснований:

- в силу сделки, например, при покупке сообща дома или при дарении двум сестрам одного рояля;
- вследствие случая, создавшего нераздельное соединение вещей без соотношения главной вещи и принадлежности;
- на основании наследования;
- образования крестьянского (фермерского) хозяйства;
- совместной постройки дома;
- соединения и смещения вещей.

Особенностью общей собственности является множественность субъектов права собственности, которые именуются участниками общей собственности или собственниками. Общая собственность характеризуется переплетением отношений со- собственников ко всем третьим лицам, с одной стороны, и отношений между самими собственниками с другой. Первые по своей юридической природе являются абсолютными, вторые относительными.

Гражданское законодательство предусматривает два вида общей собственности:

- общую совместную;
- общую долевую собственность.

В совместной собственности общность имущества проявляется в большей степени, чем в долевой. Объясняется это тем, что отношения между участниками совместной собственности (между супругами, членами фермерского хозяйства и т. д.) носят куда более доверительный и стойкий характер, нежели отношения между участниками долевой собственности, которые могут быть достаточно далеки, а то и чужды друг другу.

Долевая собственность отличается от совместной тем, что при долевой собственности доли каждого из ее участников, как правило, определены заранее, в то время как при совместной собственности доли определяются лишь при разделе или выделении общего имущества, т. е. при прекращении отношений совместной собственности либо для всех, либо для части ее участников. При этом доли как при долевой, так и при совместной собственности предполагаются равными, если иное не установлено законом или договором.

Доли в общей собственности могут анализироваться у участников как долевой, так и совместной собственности. Поэтому необходимо рассмотреть юридическую природу доли. Доля, если она определена, имеет количественное выражение в виде дроби либо процентов. Она может быть выражена в виде $\frac{1}{3}$, $\frac{2}{5}$ и т. д. либо в виде 25 %, 50 % и т. д. Чисто количественное выражение доли еще не раскрывает ее юридической природы: принадлежит ли участнику общей собственности доля в имуществе, в стоимости имущества или в праве на имущество. При этом право каждого сособственника не ограничивается какой-то конкретной частью общей вещи, а распространяется на всю вещь, в том числе на доходы, получаемые от использования вещи.

Некоторые авторы пытаются раскрыть содержание права на долю с помощью понятий доли в имуществе или в стоимости имущества, т. е. понятий реальной или идеальной доли. Под реальной долей понимают конкретную, физически обособленную часть общего имущества, которая якобы принадлежит каждому из сособственников. Конструкция идеальной доли сводит право на долю к его стоимостному выражению. Эта конструкция ведет к упразднению вещи как объекта общей собственности и тем самым к замене права общей собственности обязательственным правом. По мнению Ю. К. Толстого, данная позиция не только не раскрывает сущности отношений общей собственности, а приводит, хотя и с разных сторон, к упразднению общей собственности как особого правового института.

Под общей долевой собственностью понимается такое право общей собственности, отношения между обладателями которого (сособственниками) регламентируются в соответствии с принципом их долевого участия в ценности (доходности и убыточности) вещи. Пункт 1 ст. 245 ГК РФ закрепляет презумпцию равенства долей участников общей долевой собственности.

В виде отступления от общего правила равенства долей соглашением участников общей долевой собственности может быть установлено, что их доли определяются в зависимости от вклада каждого в образование и прекращение общего имущества или иным образом. При этом данный вклад может быть определен не только в момент образования общего имущества, но и на последующих этапах его существования и функционирования с учетом внесенных в него материальных, трудовых и иных вложений. Примером может служить договор о совместной деятельности, где стороны соединяют свои вклады и начинают действовать сообща для достижения общей хозяйственной цели.

На размер доли в общей долевой собственности влияет также то, какие улучшения внесены в общее имущество: неотделимые или делимые. Так,

участник долевой собственности, осуществивший за свой счет с соблюдением установленного порядка использования общего имущества неотделимые улучшения этого имущества, имеет право на соответствующее увеличение своей доли в праве на общее имущество. Отделимые улучшения общего имущества, если иное не предусмотрено соглашением участников долевой собственности, поступают в собственность того из участников, который их произвел. Судьба отдельных улучшений может быть также решена по взаимному согласию всех собственников. Так, они могут договориться о выплате тому, кто их внес, соответствующей компенсации без изменений долей в общей собственности; об увеличении доли собственника, который внес улучшение, и т. д. При отсутствии соглашения отдельные улучшения поступают в собственность того, кто их внес. Все споры об определении судьбы улучшений, поскольку они касаются осуществления правомочий по владению и пользованию общим имуществом, могут рассматриваться судом.

В содержание права общей долевой собственности также входят правомочия по владению, распоряжению и пользованию общим имуществом. Каждый собственник при осуществлении права общей собственности независимо от размера своей доли имеет один голос. Осуществление права общей собственности должно происходить по взаимному согласию всех собственников. В случае недостижения согласия по поводу реализации общей собственности решается вопрос, касаются ли эти разногласия осуществления правомочий по владению и пользованию общим имуществом или правомочия распоряжения. Если собственники не достигли соглашения относительно владения и пользования общим имуществом, то каждый из них, хотя бы оставшийся в единственном числе, может обратиться в суд.

Сособственник общей собственности не локализуется в какой-то конкретной части общего имущества. В то же время сособственник может быть заинтересован не только в меновой, но и в потребительской стоимости указанного имущества. Он может иметь интерес не только в доходах, которые приносит общая вещь, но и в том, чтобы использовать эту вещь для удовлетворения своих потребительских нужд. Сособственник может владеть и пользоваться частью общего имущества соразмерно доле. Если это невозможно, он вправе требовать от других участников общей собственности соответствующей компенсации.

Одним из оснований возникновения общей собственности, с которым связано немало вопросов ее осуществления, является совместное участие двух или более лиц в строительстве дома. В гражданском судопроизводстве достаточно распространены дела, связанные с рассмотрением споров о праве собственности на жилой дом. Судебная практика подходит к разрешению указанных споров с учетом следующих условий.

Во-первых, необходимо установить, связаны лица, принимавшие участие в строительстве дома, семейно-бытовыми отношениями или являются посторонними для застройщика лицами; в каких целях возводился дом (в целях обеспечения жильем принимавших участие в строительстве лиц или в иных целях). Во-вторых, к участию в деле надлежит привлечь орган, который отводит земельные участки,

если он не выступает в деле в качестве стороны, и выяснить его отношение к спору.

При продаже доли другому лицу остальные сосособственники имеют преимущественное право покупки доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме случая продажи с публичных торгов. При этом продавец доли обязан в письменной форме известить остальных сосособственников о намерении продать долю постороннему лицу с указанием цены и других условий продажи. Если остальные сосособственники откажутся от покупки доли или не приобретут доли в праве собственности на недвижимое имущество в течение одного месяца, а на движимое имущество в течение 10 дней со дня извещения, продавец может продать долю любому лицу. Если владелец доли в общем имуществе распорядился ею с нарушением преимущественного права покупки, любой другой сосособственник вправе в течение трех месяцев в судебном порядке требовать перевода на него прав и обязанностей покупателя.

Аналогичные правила применяются и при отчуждении доли по договору мены, но лишь тогда, когда отчуждатель обменивает свою долю на вещи, определенные родовыми признаками, причем лицо, имеющее преимущественное право на приобретение доли, предлагает отчуждателю вещь того же рода, в том же количестве и того же качества.

Раздел имущества, Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, это переход частей данного имущества в собственность каждого из сосособственников пропорционально их долям в праве общей собственности и прекращение общей долевой собственности на это имущество.

Выдел доли из общего имущества - это переход части этого имущества в собственность участника общей собственности пропорционально его доле в праве общей собственности и прекращение для этого лица права на долю в общем имуществе.

Вид имущества, находящегося в долевой собственности, оказывает влияние на порядок его раздела или выдела из него доли.

Неделимая вещь не может быть разделена в натуре. Раздел осуществляется путем продажи вещи и выплаты денежной компенсации каждому участнику общей собственности пропорционально его доле в праве общей собственности. Выдел доли возможен путем выплаты сосособственниками соответствующей денежной компенсации выделяющемуся участнику общей собственности.

Понятие права общей собственности

Право общей собственности – это право собственности на одну вещь, принадлежащее не одному, а двум и более лицам (гражданам и (или) организациям, и (или) публично-правовым образованиям).

Особенность общей собственности:

- множественность субъектов права собственности, которые именуются участниками общей собственности или сосособственниками.

Общая собственность возникает при поступлении в собственность двух или нескольких лиц имущества, которое

- не может быть разделено без изменения его назначения (неделимые вещи)

- не подлежит разделу в силу закона.

Общая собственность характеризуется совокупностью отношений:

- сособственников ко всем третьим лицам (являются абсолютными), **и**
- отношений между самими сособственниками (являются относительными).

Ст. 244 ГК РФ предусматривает два вида общей собственности:

- общую совместную;
- общую долевую.

По общему правилу, установленному ст. 244 ГК РФ, общая собственность на имущество является долевой, за исключением случаев, когда законом предусмотрено образование совместной собственности на это имущество.

Общая собственность на делимое имущество возникает в случаях, предусмотренных законом или договором. При этом доли как при долевой, так и при совместной собственности предполагаются равными, если иное не установлено законом или договором.

По соглашению участников совместной собственности, а при недостижении согласия по решению суда на общее имущество может быть установлена долевая собственность этих лиц.

Характерные отличия общей совместной собственности от общей долевой:

При совместной собственности:

- общность имущества проявляется в большей степени, чем в долевой (отношения между участниками совместной собственности (между супругами, членами фермерского хозяйства и т. д.) носят куда более доверительный и стойкий характер, нежели отношения между участниками долевой собственности, которые могут быть достаточно далеки, а то и чужды друг другу);

- доли определяются лишь при разделе или выделении общего имущества, т. е. при прекращении отношений совместной собственности либо для всех, либо для части ее участников.

При долевой собственности доли каждого из ее участников, как правило, определены заранее.

Вопросы для самоконтроля

1 Что понимается под правом общей собственности?

2 Каковы основания возникновения права общей собственности?

3 Какие субъекты гражданского правоотношения могут быть участниками общей собственности?

4 Какие виды общей собственности существуют?

5 Чем отличается долевая общая собственность от совместной общей собственности?

6 В чем состоит режим долевой общей собственности?

Тема 2.4 Ограниченные вещные права. Защита права собственности и иных вещных прав

Обучающийся должен:

знать:

- ограниченные вещные права;
- способы защиты права собственности.

Содержание учебного материала

Понятие ограниченных вещных прав. Ограниченные вещные права и право собственности. Виды ограниченных прав. Ограниченные вещные права на земельные участки: право пожизненного наследуемого владения, право постоянного (бессрочного) пользования, сервитута. Права юридических лиц на пользование имуществом собственника: право хозяйственного ведения и право оперативного управления. Понятие защиты права собственности и других вещных прав. Система вещно-правовых способов защиты. Виндикационный, негаторный иски и иск о признании права собственности. Их предмет и способы осуществления защиты нарушенных прав.

Методические указания

Ограниченное вещное право – это право не собственника в том или ином ограниченном законом отношении использовать нужное имущество в собственных интересах без участия собственника имущества.

Виды ограниченных вещных прав.

1 Право пожизненного наследуемого владения (ст.266 ГКРФ).

2 Право постоянного бессрочного пользования земельным участком (ст.266-270 ГКРФ).

3 Сервитуты.

- Публичные (в отношении неограниченного круга лиц)

- Частные (в отношении конкретного лица) – ст. 274-277 ГКРФ

4 Ограниченное вещное право по пользованию чужим жилым помещением (п.2,3 ст.292 ГКРФ, пор.4 гл.33 ГКРФ, ст.1137 ГКРФ)

5 Вещное право лиц фактически, добросовестно, открыто и непрерывно владеющие имуществом как своим (ст.234 ГКРФ).

6 В качестве вещного права признается право залога (ст. 234 ГКРФ)

7 Право юридических лиц на хозяйствование с имуществом собственника. Существуют в виде права хозяйственного ведения и права оперативного управления.

Гражданско-правовая защита права собственности и других вещных прав – это совокупность предусмотренных гражданским законодательством средств, применяемых в связи с совершенными против этих прав нарушениями и направленными на восстановление или защиту имущественных интересов их обладателей.

Средства защиты:

1 Вещно-правовые – направлены непосредственно на защиту права собственности как абсолютного субъективного права, не связаны с какими либо конкретными обязательствами и имеют целью либо восстановить владение, пользование и распоряжение собственником принадлежащей ему вещь, либо устранить препятствия или сомнения в осуществлении этих правомочий.

2 Обязательственно–правовые – направлены непосредственно не на защиту права собственности, а на защиту имущественных интересов участника договорного или внедоговорного обязательства. Этим способом в основном защищают имущественные интересы собственника в широком смысле слова.

3 Средства, вытекающие из различных институтов гражданского права. (например, правила о признании сделки не действительной).

4 Средства, направленные на защиту интересов собственника при прекращении права собственности по основаниям, предусмотренным в законе. (например, гарантии государства в случае обращения в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юр.лиц (национализация), возмещается стоимость имущества и другие убытки в связи с изъятием).

Виндикационный иск – внедоговорное требование не владеющего собственника к незаконно владеющему не собственнику имущества о возврате последнего в натуре. Не законное владение – это владение не имеющее надлежащего правового основания. Условием удовлетворения данного иска является наличие имущества у ответчика в натуре, в противном случае предъявляется иск о возмещение убытка. Срок исковой давности по иску 3 года.

Истребование имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск). Предмет иска – только индивидуально–определенное имущество. Если имущество возмездно приобретено у лица, которое не имело права его отчуждать, о чем приобретатель не знал и не мог знать (добросовестный приобретатель), то собственник вправе истребовать это имущество от приобретателя в установленных законом случаях (имущество утеряно собственником, похищено у того или другого, выбыло из их владения иным путем помимо их воли). Если имущество приобретено безвозмездно от лица, которое не имело права его отчуждать, собственник вправе истребовать имущество во всех случаях. Деньги, а так же ценные бумаги. на предъявителя не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя.

При истребовании имущества из чужого незаконного владения собственник вправе так же потребовать от лица, которое знало или должно было знать, что его владение незаконно (недобросовестный владелец), возврата или возмещения всех доходов, которое это лицо извлекло или должно было извлечь за все время владения; от добросовестного владельца возврата или возмещения всех доходов, которые он извлек или должен был извлечь со времени, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности владения или получил повестку по иску собственника о возврате имущества.

Владелец, как добросовестный, так и недобросовестный, в свою очередь вправе требовать от собственника возмещения произведенных им необходимых затрат на имущество с того времени, с которого собственнику причитаются доходы от имущества.

Добросовестный владелец вправе оставить за собой произведенные им улучшения, если они могут быть отделены без повреждения имущества. Если такое отделение улучшений невозможно, добросовестный владелец имеет право

требовать возмещения произведенных на улучшение затрат, но не свыше размера увеличения стоимости имущества.

Вопросы для самоконтроля

- 1 Каково понятие вещных прав?
- 2 Каковы виды вещных прав, отличных от права собственности?
- 3 Кто является субъектом права хозяйственного ведения?
- 4 Кто является объектом права хозяйственного ведения?
- 5 Каково понятие и содержание права оперативного управления?
- 6 Какие способы защиты применяются в случае нарушения прав собственника?
- 7 Что такое виндикационный иск?
- 8 Что такое негаторный иск?

Раздел 3 Общая часть обязательственного права

Тема 3.1 Общие положения об обязательствах

Обучающийся должен:

знать:

- понятия и признаки гражданских обязательств;
- элементы гражданских обязательств.

Содержание учебного материала

Обязательство в гражданском праве. Понятие обязательственного правоотношения.

Структура и классификация обязательств. Основания возникновения обязательств.

Методические указания

Обязательство – правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п.) либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

В обязательстве в качестве каждой из его сторон - кредитора или должника - могут участвовать одно или одновременно несколько лиц. Обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц) кроме случаев предусмотренных законом.

Виды обязательств:

1 По соотношению прав и обязанностей – односторонние (когда у одной стороны только право, а у другого только обязанность; взаимные (каждая сторона наделена одновременно и правами и обязанностями).

2 По степени определенности обязанности должника: обязательства со строго определенной обязанностью должника; альтернативные обязательства, ис-

полнение которых возможно путем совершения одного из перечисленных в условиях обязательства действий. Факультативные, когда должник обязан совершить определенное действие, а в случае невозможности его совершения – другое, предусмотренное обязательством.

3 Обязательства строго личного характера, в которых не допускается замена сторон.

4 По степени самостоятельности обязательства делятся на: главные (основные) обязательства и дополнительные (акцессорные) обязательства – заключенные для обеспечения исполнения основных обязательств (залог, неустойка и др.)

5 По основанию возникновения обязательства делятся на: договорные; внедоговорные, возникшие из причинения вреда или необоснованного обогащения.

Основания возникновения – юридические факты, с которыми правовые нормы связывают установление обязательственных правоотношений.

Возникают на основании:

1 Договора (основанием возникновения данного обязательства могут быть самые различные виды договоров).

2 Односторонние сделки. В этих случаях субъект гражданского права путем одностороннего волеизъявления либо распоряжается своим субъективным правом, либо возлагает на себя субъективную обязанность, наделяя тем самым другую сторону в обязательственном правоотношении соответствующим субъективным правом (например завещательный отказ).

3 Причинение вреда (деликты) и иные неправомерные действия (причинение вреда или неосновательное обогащение).

4 Иные действия граждан и юр. лиц – обязательства которые прямо не предусмотрены законом или иными НПА, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

5 События – т.е. такие юридические факты, которые не зависят от воли людей (например страховщик обязан в случае наступления страхового случая выплатить страховку страхователю).

6 Акты государственных органов и органов местного самоуправления (например ордер на жилое помещение предоставляет его держателю право на заключение договора найма жилого помещения).

Отличия обязательств:

1 Его сторонами являются строго определенные лица (должник и кредитор).

2 Содержание обязательства – права и обязанности сторон (как имущественные, так и неимущественные).

3 Объект обязательств – определенные действия обязанного лица по передаче имущества, уплате денег и т.п.

4 Обязательство опосредует динамику гражданско-правовых отношений (передачу вещей, выполнение работ и пр.), следовательно, необходимо регулировать все стадии существования обязательства (возникновение, изменение, исполнение, прекращение, ответственность за неисполнение).

5 Реализация кредитором своего права возможна только через выполнение должником своей обязанности (покупатель вещи не сможет ее получить, если продавец ее не передаст).

6 Применение к должнику в случае не исполнения или ненадлежащего исполнения своей обязанности мер гражданско–правовой ответственности.

Вопросы для самоконтроля

- 1 Обязательственное право: понятие и система.
- 2 Обязательство: понятие, содержание, объекты.
- 3 Субъекты обязательства.
- 4 Множественность лиц в обязательствах.
- 5 Основания возникновения обязательств.
- 6 Классификация обязательств.

Тема 3.2 Исполнение обязательства и способы его обеспечения. Прекращение обязательств

Обучающийся должен:

знать:

- способы обеспечения исполнения обязательств;
- основания прекращения обязательств и ответственность за нарушение обязательств.

Содержание учебного материала

Понятие исполнения и принципы исполнения обязательств.

Условия надлежащего исполнения обязательств: предмет, субъекты, сроки, место и способ исполнения обязательств.

Недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательств.

Неустойка (штраф, пеня), ее обеспечительная функция. Законная и договорная неустойка.

Залог и его виды: ипотека, заклад. Удержание имущества должника. Поручительство. Банковская гарантия. Задаток и его функции.

Понятие прекращения обязательства. Исполнение обязательства как наиболее часто встречающееся основание прекращения обязательств. Надлежащее исполнение.

Иные основания прекращения обязательств, зависящие и не зависящие от воли сторон: зачет, новация, отступное, прощение долга, невозможность исполнения, совпадение кредитора и должника в одном лице.

Методические указания

Исполнение обязательств - это совершение должником действий, составляющих его обязанность (передача имущества, оказание услуг и др.), либо предусмотренное условиями обязательства воздержание от совершения определенных действий.

Принципы исполнения обязательств:

- надлежащего исполнения обязательства - исполнение его в полном соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, предусматривает его исполнение в полном соответствии с условиями о предмете, способе, месте, сроке его исполнения;

- реального исполнения обязательства (исполнения обязательства в натуре), то есть совершение должником именно тех действий, которые представляют собой предмет обязательства;

- недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства или одностороннего изменения его условий, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Предмет обязательства – вещь подлежащая передаче, выполненные работы, оказание услуги и т.п.

Требования предъявляемые к предмету обязательства:

- субъекты исполнения обязательства;

- обязательство должно быть исполнено надлежащему лицу: кредитору или указанному им третьему лицу. При исполнении обязательства должник вправе потребовать доказательств того, что исполнение принимается самим кредитором или уполномоченным им лицом;

- кредитор вправе требовать исполнения обязательства от строго определенного лица (должника). Исполнение обязательства может быть возложено должником на третье лицо, если иное не предусмотрено законом, условиями обязательства или не вытекает из существа правоотношения. В этом случае кредитор не вправе отказаться от принятия исполнения.

- третье лицо, подвергающееся опасности утратить свое право на имущество должника (право аренды, и т.п.) вследствие обращения кредитором взыскания на это имущество, может за свой счет удовлетворить требования кредитора без согласия должника. В этом случае к третьему лицу переходят права кредитора по обязательству.

Способ исполнения обязательства - порядок совершения должником действий по исполнению обязательства. По общему правилу обязательство должно быть исполнено полностью, поэтому кредитор вправе не принимать исполнения обязательства по частям, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства и не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства. Должник вправе исполнить обязательство путем внесения денег или ценных бумаг в депозит нотариуса или суда.

Исполнение обязательства одной стороной, которое в соответствии с договором обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной - встречным представлением.

В случае непредставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения обязательства, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков (например, продавец товара вправе отказаться от исполнения своей обязанности по передаче

вещи в случае неисполнения покупателем предусмотренного договором условия о ее предварительной оплате).

Место исполнения обязательства обычно определяется в договоре. Если же оно не явствует из условий договора или существа обязательства, то исполнение должно быть произведено: по обязательству передать недвижимое имущество - в месте нахождения имущества; по обязательству передать товар, предусматривающему его перевозку, - в месте сдачи товара первому перевозчику для доставки его кредитору.

Досрочное исполнение обязательства возможно:

- если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или условиями обязательства;
- не вытекает из его существа.

Способ обеспечения исполнения обязательств – предусмотренные законом или договором меры, стимулирующие должника к надлежащему исполнению обязательства под угрозой наступления неблагоприятных последствий путем надления кредитора дополнительными правами.

Признаки:

- имущественный характер;
- обеспечивают интерес кредитора и направлены на исполнение обязательства;
- устанавливаются на основании закона или по соглашению сторон;
- дополнительный (акцессорный) характер к основному обязательству, которое они обеспечивают, поэтому прекращение, недействительность основного влечет прекращение, недействительность акцессорного (исключение - банковская гарантия),
- применяются вне зависимости от того, причинены ли неисполнителем, ненадлежащим исполнением обязательства убытки кредитору или нет.

Виды способов обеспечения:

Неустойка – определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств. Неустойка – один из наиболее распространенных способов обеспечения обязательств. Основное ее назначение состоит в освобождении кредитора от необходимости доказывать размер подлежащих возмещению убытков. Она взыскивается за сам факт нарушения обязательства, независимо от того, причинены ли кредитору реально убытки. Стороны самостоятельно устанавливают размер, условия, порядок взыскания неустойки, с учетом законных ограничений. Соглашение о неустойке должно быть в письменной форме, независимо от формы основного обязательства. Суд вправе уменьшить неустойку, если она несоразмерна последствиям нарушения обязательства. Неустойка - это мера гражданско-правовой ответственности. Ее всегда уплачивает должник. Это всегда определенная денежная сумма.

Виды неустойки:

- 1 По источнику установления - договорная и законная.

2 В зависимости от соотношения с взысканием убытков - зачетная, убытки возмещаются в части не покрытой неустойкой; штрафная - убытки взыскиваются в полном размере сверх неустойки; альтернативная, по выбору кредитора либо убытки, либо неустойка -исключительная, взыскивается только неустойка, но не убытки.

Залог - это способ обеспечения исполнения обязательства, при котором кредитор имеет право в случае неисполнения должником обеспеченного залогом обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество. Отношения по залогоу урегулированы ГК РФ, ФЗ «О Залогe», ФЗ «Об ипотеке (Залог недвижимости)»

Стороны:

- Залогодатель - лицо, предоставившее имущество в залог (это может, быть как сам должник, так и третье лицо);

- Залогодержатель - лицо, получившее имущество в залог (кредитор по основному обязательству).

Основания возникновения:

- в силу договора;

- на основании закона при наступлении указанных в нем оснований.

Форма договора: обязательная письменная форма; обязательное нотариальное удостоверение договора о залоге движимого имущества или право на имущество в обеспечение обязательств по нотариально удостоверенному договору; обязательная государственная регистрация договора об ипотеке и договора о залоге имущества, подлежащего государственной регистрации.

Содержание договора: условие о предмете договора и его оценке; существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом; указание на то, у какой стороны находится заложенное имущество.

Предмет залога:

1 Вещи (в том числе недвижимые), за исключением изъятых из оборота; если иное не предусмотрено договором, они остаются у залогодателя, кроме недвижимости и товаров в обороте, которые не передаются залогодержателю. Ипотека земельного участка не распространяется на находящуюся на нем недвижимость.

2 Имущественные права: за исключением прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, и иных прав, уступка которых запрещена законом, при залоге имущественного права, удостоверенного ценной бумагой, она передаётся залогодержателю либо в депозит нотариуса, если договором не предусмотрено иное.

Закон допускает перезалог уже заложенного имущества. Если иное не предусмотрено договором, залогодатель вправе: пользоваться предметом залога; распоряжаться предметом залога с разрешения залогодержателя.

Обязанности лица, у которого находится предмет залога (залогодателя или залогодержателя), по обеспечению сохранности предмета залога:

- страховать за счет залогодателя заложенное имущество;

- принимать меры, необходимые для обеспечения сохранности заложенного имущества, в том числе для защиты его от посягательств и требований со стороны 3-х лиц;

- немедленно уведомлять другую сторону о возникновении угрозы утраты или повреждения заложенного имущества.

Особые виды залога:

- ипотека - залог недвижимости;

- залог вещей в ломбарде;

- залог товаров в обороте.

Взыскание на заложенное имущество может быть обращено в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства.

Залог прекращается:

- с прекращением обеспеченного залогом обязательства;

- при продаже с публичных торгов заложенного имущества, а так же в случае, когда его реализация оказалась невозможной;

- по требованию залогодателя при наличии угрозы утраты или повреждения заложенного имущества;

- в случае гибели заложенной вещи или прекращения заложенного права, если залогодатель не воспользовался правом восстановления предмета залога или правом на его замену.

Прекращение обязательства — это прекращение прав и обязанностей сторон, которые составляют содержание обязательства и связывают должника с кредитором.

Основания прекращения обязательств:

По воле сторон:

1 Прекращение обязательства надлежащим исполнением (исполнение обязательства в соответствии с законом, иными правовыми актами, условиями и обычаями делового оборота; есть односторонняя сделка; исполнение основного обязательства влечет прекращение и обеспечивающего обязательства; должник вправе требовать расписку о факте исполнения или записи в долговом документе при его возврате должнику -нахождение долгового документа у должника удостоверяет исполнение обязательства пока он не докажет иное).

2 Зачет (прекращается полностью или в части встречного однородного требования, срок которого наступил, либо не указан, либо определен моментом востребования; достаточно заявления одной стороны. Могут быть зачтены: встречные требования; однородные требования (например, требование об уплате денег); срок которых наступил, либо не указан, либо определен моментом востребования. Не допускается зачет: если по заявлению другой стороны и требованию подлежит применению срок исковой давности и этот срок истек; о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью; о взыскании алиментов; о пожизненном содержании; в иных случаях.

3 Отступное (по соглашению сторон исполнение заменяется передачей материального эквивалента (передачей вещи, уплатой денежной суммы).

4 Новация (соглашение сторон о замене первоначального обязательства другим между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения, прекращает дополнительные обязательства, по первоначальному, если иное не предусмотрено соглашением сторон (например, замена долга заемным обязательством). Не допускается:

- по возмещению вреда,
- причиненного жизни или здоровью;
- по уплате алиментов.

5 Прощение долга - освобождение кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, допускается, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора.

6 Расторжение договора как основание прекращения обязательства рассмотрено в общих положениях о договоре.

По основаниям, не зависящим от воли сторон:

1 Невозможность исполнения, если она вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает. В предпринимательских отношениях - только чрезвычайные и непреодолимые при данных условиях: стихийное бедствие, военные действия и т.п. При невозможности исполнения обязательства по вине кредитора (например, просрочка кредита) последний не вправе требовать возвращения исполненного им по обязательству.

2 В результате издания акта государственного органа - стороны, понесшие убытки вправе требовать их возмещения, при признании акта государственного органа недействительным - обязательство восстанавливается, если иное не вытекает из соглашения сторон и исполнение не утратило интерес для кредитора.

3 Совпадение должника и кредитора в одном лице (например, должник по договору займа унаследовал после смерти заимодателя право требования, вытекающее из этого же договора займа).

4 Смерть гражданина (например, алиментные обязательства).

5 Ликвидация юридического лица (должника или кредитора), кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами исполнение обязательств ликвидируемого юридического лица возлагается на другое лицо (например, обязательства по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью).

Вопросы для самоконтроля

- 1 Принципы исполнения обязательств.
- 2 Что понимается под надлежащим исполнением обязательства?
- 3 Предмет и способы исполнения обязательств.
- 4 Место исполнения обязательств.
- 5 Срок исполнения обязательств.
- 6 Субъекты исполнения обязательств.
- 7 Каково понятие и способы прекращения обязательств?

Тема 3.3 Гражданско-правовой договор

Обучающийся должен:

знать:

- гражданско-правовой договор;
- отдельные виды обязательств;
- внедоговорные обязательства.

Содержание учебного материала

Понятие гражданско-правового договора. Значение договора в формировании рыночных отношений. Гражданско-правовое регулирование свободы договора. Содержание договора. Существенные условия договора, их значение для его действительности. Обычные и случайные условия договора.

Виды договоров: основные и предварительные; публичные; в пользу участников и третьих лиц; односторонние и взаимные; возмездные и безвозмездные; свободные и обязательные; взаимосвязанные и договоры присоединения.

Методические указания

Договор - это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Двусторонняя или многосторонняя сделка, поэтому к договорам применяются все нормы, касающиеся таких сделок.

Значение договоров:

- одно из оснований возникновения гражданских прав и обязанностей;
- не просто юридический факт, а само правоотношение, возникающее из соглашения сторон;
- основной способ оформления отношений;
- опосредуют движение объектов гражданских прав от одних субъектов к другим (передача имущества, уплата денег, выполнение работ и пр.);
- определяется объем прав и обязанностей, порядок и условия исполнения, ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства;
- позволяют выявить истинные потребности участников гражданского оборота в определенных товарах, работах, услугах.

Основной принцип - свобода договора:

- субъекты свободны в заключении (кроме когда обязанность заключить предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством);
- вправе заключить договор, не противоречащий закону;
- вправе заключить договор, содержащий элементы различных договоров (смешанный договор);
- стороны свободны в выборе условий договора (кроме случаев указанных законом и иными правовыми актами).

Содержание договора составляют условия, закрепляющие права и обязанности сторон:

1 Существенные: о предмете договора (например, о вещи, подлежащей передаче по договору купли-продажи); названные в законе или иных ПА (условие о цене в договоре купли-продажи недвижимости); относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. По общему правилу цена не является (может оплачиваться по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги).

2 Обычные - устанавливаются диспозитивными нормами ГП и вступают в действие, если стороны своим соглашением не устранили их применение или не установили иных условий (о цене, сроке исполнения обязательства и др).

3 Случайные - изменяют или дополняют обычные условия и приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора. При толковании - буквальное значение слов и выражений, если не проясняется даже при сопоставлении с другими условиями, то действительная воля сторон (с учетом цели договора, предшествовавшей заключению договора переписки сторон, практики, установившейся во взаимных отношениях сторон, обычаев делового оборота, последующего поведения сторон и иных обстоятельств).

Виды договоров:

1 По времени возникновения правоотношения: консенсуальные - достаточно соглашения сторон по всем существенным условиям (купля-продажа, подряд, поручение и др.); реальные - необходима еще и передача предмета договора (заем, хранение и др.).

2 По соотношению прав и обязанностей сторон: односторонние (договор займа); двусторонние - каждая сторона обладает и правами и обязанностями (купля-продажа, мена, аренда и др.).

3 Возмездные - сторона получает плату или иное встречное представление за исполнение своих обязанностей. Безвозмездные - без получения платы или иного встречного представления.

4 По субъекту, в пользу которого совершен договор: договоры в пользу их участников; в пользу третьих лиц; третьему лицу (третье лицо не имеет самостоятельного права требовать от должника исполнения обязательства).

5 В зависимости от юридической направленности: основные; предварительные - стороны обязуются заключить в будущем договор на условиях, предусмотренных предварительным договором, должен быть заключен в форме, установленной для основного договора или письменной форме; должен содержать существенные условия основного договора и срок, в который стороны обязуются заключить основной договор.

6 Публичный – профессиональный предприниматель, если осуществляет деятельность по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг (розничная торговля, услуги связи, гостиничное обслуживание и т.п.); не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении условий публичного договора; цена – существенное условие, одинакова для всех, если с гражданином - ФЗ о защите прав потребителей.

7 Присоединения - условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах, другая сторона не участвует в выработке условий (договоры пользования электрической или тепловой энергией).

Вопросы для самоконтроля

- 1 Что понимают под договором?
- 2 Как соотносятся понятия: договор и сделка, договор и юридический факт, договор и обязательство?
- 3 Какое значение имеет договор в рыночной экономике?
- 4 Каково должно быть содержание договора?
- 5 Что понимается под предметом договора?
- 6 Что понимается под существенными условиями договора?

Раздел 4 Виды договоров

Тема 4.1 Договоры на отчуждение имущества

Обучающийся должен:

знать:

- понятие, значение и особенности договора купли-продажи;
- предмет договора;
- требования, предъявляемые к товару: комплектность, ассортимент, качество;
- права и обязанности продавца и покупателя;
- отдельные виды договоров купли-продажи.

Содержание учебного материала

Понятие и виды обязательств по передаче имущества в собственность или в иное вещное право.

Понятие, значение и особенности договора купли-продажи. Предмет договора. Требования, предъявляемые к товару: комплектность, ассортимент, качество и пр. Права и обязанности продавца и покупателя.

Отдельные виды договоров купли-продажи: договоры розничной купли-продажи, поставки, поставки для государственных нужд, контрактации, энерго-снабжения, купли-продажи недвижимости, предприятия.

Методические указания

По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Договор возмездный, взаимный, двухсторонний, консенсуальный (считается заключенным с момента, когда стороны достигли соглашения по всем существенным условиям. Возможно заключение и реального договора купли-продажи, при котором исполнение договора производится в момент его заключения, например при покупке товара в розничной торговой сети).

Виды договоров:

- розничная купля-продажа;
- поставка товаров;
- поставка товаров для государственных нужд;
- контрактация;
- энергоснабжение;
- продажа недвижимости;
- продажа предприятия.

Элементы договора:

1 Предмет: вещь (индивидуально определенная или родовая), в т.ч. деньги (валюта, рубли коллекционные), ценные бумаги.

2 Стороны: могут выступать все субъекты ГП, обладающие необходимой правоспособностью и дееспособностью. Продавец должен быть собственником продаваемой вещи или уполномоченным лицом.

3 Содержание договора – его условия. Они считаются согласованными, если договор позволяет определить наименование и количество. Цена не является существенным условием. Качество товара должно соответствовать договору. Оно может быть определено образцом или описанием. Могут устанавливаться повышенные требования к качеству.

4 Форма договора – по правилам о формах сделки.

Срок исполнения продавцом обязанности передать товар покупателю определяется договором по взаимной договоренности (зафиксированное число месяца и года, период времени, в течение которого товар должен быть передан продавцом покупателю и т.д.)

Обязанности продавца:

- по передаче товара покупателю, предусмотренного договором и в оговоренный срок (если отсутствует, то в разумный срок);
- одновременно передать принадлежности и документы (техпаспорт, инструкция по эксплуатации и др.);
- в установленном количестве;
- свободный от любых прав третьих лиц;
- ассортименте, количестве;
- соответствующего качества, в надлежащей упаковке, таре.

Обязанность передать товар считается исполненной в момент:

- вручения товара покупателю или указанному им лицу, если в договоре предусмотрена обязанность продавца по доставке товара;
- предоставления товара в распоряжение покупателя, если товар должен быть передан покупателю или указанному им лицу в месте нахождения товара.

Обязанности покупателя - принять товар и уплатить за него определенную цену (если нет оснований требовать замены товара или отказа от товара).

Могут предусматриваться и дополнительные обязанности, связанные с информацией, относящейся к положению сторон, предмету, способам исполнения и обеспечения исполнения договора, страхованию, хранению предмета договора.

При неисполнении и ненадлежащем исполнении договора у сторон возникают обязанности по возмещению причиненных убытков и уплате санкций.

Риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на покупателя с момента, когда в соответствии с законом или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю.

Договоры розничной купли-продажи.

Отличительные черты.

Продавец – юридическое лицо или физическое лицо осуществляющее предпринимательскую деятельность.

Подлежащий передаче товар предназначен для личного домашнего пользования. Закон РФ «О защите прав потребителей» (в ред. ФЗ от 9 января 1996 г.) регламентирует обязанности и права сторон в отношении различных типов товаров.

Договор К-П недвижимость.

Здесь существенным условием является цена. Договор заключается в простой письменной форме и переход к праву собственности подлежит государственной регистрации.

Договор К-П жилого помещения.

Здесь еще одним существенным условием является перечень лиц, которые после продажи жилого дома сохраняют право проживать в нем. В добавок еще государственная регистрация договора.

Договор К-П предприятия.

Стадии продажи:

1 Определение состава и стоимости.

2 Заключение договора К-П.

3 Уведомление кредитора о К-П предприятия.

4 Передача предприятия путем составления передаточного акта.

5 Государственная регистрация перехода права собственности. Договор подлежит обязательной регистрации.

Вопросы для самоконтроля

1 Понятие и виды обязательств по передаче имущества в собственность или в иное вещное право.

2 Понятие, значение и особенности договора купли-продажи.

3 Права и обязанности продавца и покупателя.

4 Отдельные виды договоров купли-продажи.

Тема 4.2 Договоры на передачу имущества в пользование

Обучающийся должен:

знать:

- понятие, особенности и виды обязательств по передаче имущества в пользование;

- договор аренды.

Содержание учебного материала

Понятие, особенности и виды обязательств по передаче имущества в пользование.

Договор аренды (имущественного найма), его основные элементы. Отдельные виды аренды: транспортных средств, зданий и сооружений, предприятий.

Методические указания

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю), имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование, а арендатор обязуется уплачивать арендную плату.

Договор аренды - консенсуальный, взаимный и возмездный.

Существенное условие - его предмет (индивидуально-определенные, непотребляемые и незаменимые вещи, т.к. по окончании срока договора арендатор должен возвратить имущество в том же виде и состоянии, в котором он его получил, с учетом износа).

В договоре должны быть указаны данные, которые позволяют определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды. При отсутствии этих данных в договоре он считается незаключенным.

Стороны: арендодатель – собственник имущества или лицо, уполномоченное законом или собственником сдавать имущество в аренду; арендатор - лицо, заинтересованное в получении имущества в пользование (граждане и юр. лица, а также государство, муниципальные образования).

Форма договора: договор аренды на срок менее 1 года, а также, если хотя бы одной из сторон договора является юридическое лицо, независимо от срока должен быть заключен в простой письменной форме. Договор аренды недвижимости подлежит обязательной государственной регистрации.

Если в договоре предусмотрен переход в последующем права собственности на арендуемое имущество к арендатору, то он заключается в форме, предусмотренной для купли-продажи такого имущества.

Срок договора аренды не является существенным условием. Он определяется соглашением сторон. При отсутствии условия о сроке договора считается заключенным на неопределенный срок. Каждая из сторон имеет право в любое время отказаться от договора, но при этом вторую сторону она должна предупредить при аренде движимого имущества - за 1 мес., при аренде недвижимого имущества - за 3 мес.

Цена договора не является его существенным условием. В том случае, если арендная плата не установлена договором, применяется обычная арендная плата.

Виды договора аренды:

- договор проката;
- аренды транспортных средств с экипажем и без экипажа;
- аренды зданий и сооружений;
- аренды жилого помещения;
- аренды предприятия;
- договор финансовой аренды (лизинга).

Обязанности арендодателя:

- предоставить другой стороне имущество, соответствующее договору и назначению имущества;
- передать имущество в обусловленный срок. Если срок договора не определен, то в разумный срок;
- предупредить арендатора о правах третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество (сервитуте, праве залога);
- производить капитальный ремонт имущества – восстановление основных частей арендованного имущества, без которого последнее нельзя использовать по назначению;
- возместить арендатору стоимость неотделимых улучшений, произведенных с согласия арендодателя и за счет арендатора, если иное не предусмотрено договором аренды.

Арендатор обязан:

- пользоваться арендованным имуществом лично, используя имущество только по назначению;
- за пользование имуществом своевременно вносить плату, размер, порядок, условия и срок внесения которой определяется договором. Арендная плата может устанавливаться в твердой сумме платежей; в виде доли продукции, доходов или плодов; предоставлении услуг; возложения затрат на улучшение арендованного имущества;
- при прекращении договора аренды вернуть арендодателю имущество в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором;
- поддерживать арендованное имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание имущества, если иное не установлено законом или договором аренды.

Арендатор не имеет права без согласия арендодателя сдавать арендованное имущество в субаренду, а также отдавать арендные права в залог и вносить их в качестве взноса в уставной капитал хозяйственных товариществ и обществ.

По договору аренды (фрахтования на время) транспортного средства с экипажем арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации.

Правила о возобновлении договора аренды на неопределенный срок и о преимущественном праве арендатора на заключение договора аренды на новый срок, к договорам аренды транспортного средства не применяются.

Договор должен быть заключен только в письменной форме независимо от его срока, путем составления одного документа, подписанного сторонами, или обмена документами посредством связи.

Предмет – транспортное средство любого вида транспорта, т.е. сложное техническое устройство по перевозке грузов, пассажиров и багажа, движущееся в пространстве.

Арендодатель обязан осуществлять управление и техническую эксплуатацию транспортного средства своими силами, поддерживать надлежащее состояние сданных в аренду транспортных средств, производить текущий и капитальный ремонт, передать необходимые принадлежности, обеспечить нормальную безопасную эксплуатацию транспортного средства, нести расходы по оплате услуг экипажа, страховать транспортное средство или ответственность за ущерб, который может быть причинен этим транспортным средством.

Ответственность за вред, причиненный третьим лицам арендованным транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием, несет арендодатель. Он вправе предъявить арендатору регрессное требование о возмещении сумм, выплаченных третьим лицам, если докажет, что вред возник по вине арендатора.

По договору аренды транспортного средства без экипажа арендодатель представляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации. Он должен быть заключен в письменной форме независимо от его срока. К нему не применяются правила о регистрации договоров аренды.

Цель договора - получение во владение и пользование транспортные средства и самостоятельное осуществление его технической и коммерческой эксплуатации.

Арендатор обязан в течение всего срока договора поддерживать надлежащее техническое состояние транспортного средства, осуществлять текущий и капитальный ремонт; своими силами осуществлять управление арендованным транспортным средством и его эксплуатацию; нести расходы на содержание транспортного средства, его страхование, включая страхование своей ответственности, а также расходы, связанные с его эксплуатацией, если иное не предусмотрено договором; нести ответственность за вред, причиненный третьим лицам в процессе эксплуатации.

Он вправе предъявить к арендатору регрессное требование о возмещении сумм, выплаченных 3-им лицам, если докажет, что вред возник по вине арендатора.

Арендатор вправе без согласия арендодателя сдавать транспортное средство в субаренду, если иное не предусмотрено договором.

По договору аренды предприятия арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное пользование и владение предприятие в целом как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности.

Предмет - предприятие как единый имущественный комплекс, относящийся к недвижимому имуществу и включающий в себя основные и оборотные средства, права пользования природными ресурсами, исключая права, а также права требования и долги.

Договор заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение формы влечет его недействитель-

ность. Договор подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации.

Существенное условие (кроме предмета) - цена (арендная плата).

Обязанности арендодателя:

- предоставить имущество арендатору в состоянии, соответствующем условиям договора и назначению имущества путем составления передаточного акта;

- возместить арендатору стоимость произведенных неотделимых улучшений арендного имущества независимо от разрешения арендодателя на такие улучшения, если иное не предусмотрено договором.

Арендодатель может быть освобожден судом от такой обязанности, если докажет, что издержки на эти улучшения повышают стоимость арендованного имущества несоразмерно улучшению его качества и эксплуатационных свойств или что при осуществлении таких улучшений нарушены принципы добросовестности и разумности.

Обязанности арендатора:

- в течение всего срока действия договора поддерживать предприятие в надлежащем техническом состоянии, в т.ч. его текущий и капитальный ремонт;

- несет расходы, связанные с эксплуатацией арендованного предприятия, если договор не предусматривает иное;

- при прекращении договора должен возвратить арендованный имущественный комплекс в том же состоянии, в каком оно было получено, по передаточному акту.

Если это не влечет уменьшения стоимости предприятия, арендатор может без согласия арендодателя продавать, обменивать, предоставлять во временное пользование и займы материальные ценности, сдавать их в субаренду, если иное не предусмотрено договором. Данное правило не применяется в отношении земли и природных ресурсов.

По договору аренды здания или сооружения арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение.

Предмет - здания и сооружения. Форма – письменная, путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение данной формы влечет недействительность договора. Если договор заключен на срок не менее года, он подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации. По этому договору одновременно передаются права на земельный участок, необходимый для использования здания или сооружения, либо его часть. Если земельный участок не принадлежит арендодателю на праве собственности, аренда зданий и сооружений допускается без согласия собственника земельного участка, если это не противоречит условиям пользования этим участком, установленным законом или договором с его собственником.

Цена – существенное условие – арендная плата, размер которой должен быть предусмотрен договором. Она включает и плату за пользование земельным участком, на котором оно расположено.

Передача здания или сооружения и принятие его арендатором осуществляется по передаточному акту или иному документу о передаче, подписываемому сторонами. Уклонение одной из сторон от подписания документа о передаче здания или сооружения рассматривается как отказ сторон от исполнения своих обязанностей.

Вопросы для самоконтроля

- 1 Что такое договор аренды?
- 2 Виды договора аренды?

Тема 4.3 Договоры на выполнение работ

Обучающийся должен:
знать:

- понятие обязательств по производству работ и их виды;
- понятие договора подряда;
- права и обязанности подрядчика и заказчика;
- особенности договора строительного подряда.

Содержание учебного материала

Понятие обязательств по производству работ и их виды. Понятие договора подряда. Различие подрядного и трудового договоров. Стороны в договоре подряда и привлечение к выполнению работ третьих лиц. Генподрядчик и субподрядчик. Права и обязанности подрядчика и заказчика. Особенности договора строительного подряда. Бытовой подряд.

Методические указания

По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Договор консенсуальный, двусторонний и возмездный.

Виды:

- бытовой;
- строительный;
- подряд на производство проектных и изыскательных работ;
- подрядные работы для государственных нужд.

Стороны: заказчик и подрядчик – граждане либо организации.

Основные условия договора подряда:

- работа выполняется из материала подрядчика, его силами и средствами, если иное не предусмотрено договором;
- способы и методы выполнения задания определяются подрядчиком;
- риск случайной гибели материалов и иного используемого имущества несет предоставившая их сторона, если иное не установлено законом или договором;

- риск случайной гибели результата работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик;

- существенные условия - сроки начала и окончания работ. Могут установить и промежуточные сроки, меры ответственности за их нарушение;

- если в договоре не определена цена работ, то договор считается заключенным, а оплата производится по цене, которая при сравнимых обстоятельствах взимается за аналогичные работы;

- в случае получения подрядчиком в ходе работ экономии без ухудшения качества работ заказчик обязан оплатить результат работ по установленной в договоре цене, которая состоит из компенсации издержек подрядчика и вознаграждения подрядчика.

При производстве сложных работ цена обычно определяется сметой, которая может быть:

- твердой (ее изменение допускается только в случае существенного возрастания стоимости материалов и оборудования, или иного имущественного изменения обстоятельств, за которые стороны не отвечают);

- приблизительной (возможность изменения которой заложена в договоре, например: в случае возникновения необходимости проведения дополнительных работ и соответствующего повышения цены работ).

Возможно участие в договоре нескольких лиц как на стороне подрядчика, так и на стороне заказчика - они являются солидарными должниками:

- при неделимости предмета обязательства;

- при выполнении работ в связи с осуществлением предпринимательской деятельности;

- в других случаях, предусмотренных законом или договором.

Подрядчик вправе привлекать к выполнению работ третье лицо без согласия заказчика, если иное не установлено законом или договором. Генеральный подрядчик одновременно выступает как подрядчик по договору генерального подряда и как заказчик по договору субподряда.

Обязанности подрядчика:

- принять все необходимые меры по обеспечению сохранности имущества, полученного от заказчика;

- использовать материалы экономно;

- своевременно приступить к работе и сдать в установленный срок готовый результат заказчику;

- соблюдать требования и качество работы;

- немедленно предупредить заказчика и приостановить выполнение работ до его решения в случаях: при обнаружении непригодности для выполнения работ материалов, оборудования или технической документации, предоставленной заказчиком; при возможных неблагоприятных для заказчика последствий при указанных им способах выполнения работ; при иных обстоятельствах, не зависящих от подрядчика и влияющих на качество или сроки выполнения работ. При не уведомлении заказчика подрядчик лишается права ссылаться на эти обстоятельства при сдаче результата работ;

- передать заказчику информацию, касающуюся эксплуатации предмета договора;

- отвечает за качество предоставленных им материалов.

Подрядчик вправе:

- не приступать к выполнению работ либо приостановить их в случае нарушения заказчиком условий договора;

- требовать возмещения убытков, вызванных неоказанием заказчиком содействия в выполнении работ, если такое содействие предусмотрено договором;

- при уклонении заказчика от приемки работ по истечении 1 месяца и после 2 предупреждений продать результат работы, а выручку, за вычетом причитающихся ему платежей, внести на имя заказчика в депозит нотариуса/суда;

- удерживать результат работ и иное имущество заказчика при нарушении последним условий договора.

Заказчик обязан:

- уплатить подрядчику цену работы после окончания сдачи работы, если договор не предусматривает другой порядок оплаты;

- оказывать подрядчику содействие в выполнении работ (например, подключение к воде и пр.);

- заказчик несет ответственность за качество предоставленных им материалов и оборудования;

- осмотреть и принять результат работы, при обнаружении недостатков — немедленно заявить об этом подрядчику;

- известить подрядчика в разумный срок об обнаруженных после приемки скрытых недостатках.

Заказчик вправе:

- в любое время проверять ход выполнения и качество работ, не вмешиваясь в деятельность подрядчика;

- отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения вызванных этим убытков, если подрядчик не успевает закончить работу в срок;

- в любое время до сдачи результата работ отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику за выполненную работу и возместив убытки от расторжения договора в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и выплаченной за уже выполненную работу суммой;

- при очевидной недоброкачественности работы установить подрядчику разумный срок для устранения допущенных недостатков. При неисполнении этого отказаться от исполнения договора либо поручить другому лицу исправление недостатков за счет подрядчика и потребовать возмещения вызванных этим убытков;

- договором может быть установлен гарантийный срок на результат работы, в течение которого заказчик вправе требовать безотказной службы предмета договора и заявлять требования, связанные с его качеством;

- в случае неисполнения подрядчиком условий договора о качестве работы заказчик вправе потребовать: безвозмездного устранения недостатков в разум. срок; соразмерного уменьшения цены; возмещения собственных расходов на

устранение недостатков (если договором предусмотрено право заказчика на их устранение).

По договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

Договор строительного подряда консенсуальный, двусторонний и возмездный.

Стороны: заказчик – любые физические и юридические лица. Подрядчик – строительные, строительного-монтажные организации, ИП, имеющие лицензию на строительную деятельность.

Предмет договора – результат выполненных работ по строительству, реконструкции, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ.

Цена и срок – существенные условия договора.

Особенности:

- в случае гибели или повреждения объекта строительства до его передачи заказчику вследствие недоброкачества переданных заказчиком материалов или ошибочности указаний заказчика по способу выполнения работ подрядчик, при условии, что он исполнил свои обязанности по предупреждению заказчика, вправе требовать оплату работ в полном объеме по смете;

- переход права собственности на объект от подрядчика и заказчику происходит только после государственной регистрации такого перехода;

- обязательное приложения к тексту договора - смета и техническая документация, определяющая объем, характер и другие характеристики работ;

- при обнаружении необходимости производства не учтенных в технической документации работ подрядчик обязан приостановить выполнение работ и уведомить об этом заказчика, который в течение 10 дней должен сообщить подрядчику о принятом решении. При пропуске указанного срока у подрядчика возникает право требовать возмещения убытков, причиненных простоем.

Подрядчик обязан:

- застраховать соответствующие риски гибели объекта и материалов;

- осуществить строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией и сметой;

- своими средствами построить объект;

- обеспечить строительство материалами и оборудованием;

- обеспечить надлежащее качество выполняемых работ;

- исполнить поручения и указания заказчика.

Подрядчик вправе:

- требовать оплаты всей предусмотренной сметой стоимости работ в случае гибели или повреждения объекта до принятия его заказчиком вследствие недоброкачества предоставленного заказчиком материала, оборудования, указа-

ний заказчика при условии, что он предупредил заказчика и до получения от него указаний приостановил работу;

- требовать пересмотра сметы, если по не зависящим от него причинам стоимость работ превысила смету не менее, чем на 10%;

- требовать возмещения разумных расходов, которые понесены им в связи с установлением и устранением дефектов в технической документации;

- вправе отказаться от договора и потребовать от заказчика уплаты цены договора пропорционально выполненной части работ.

Обязанности заказчика:

- оплатить выполнение работы подрядчика;

- вовремя предоставить земельный участок;

- передать здание, сооружение, обусловленное договором, обеспечить подрядчика водой, электроэнергией и др.;

- в случае консервации заказчик обязан заплатить за выполненную работу, возместить расходы, понесенные подрядчиком в связи с консервацией;

- получив извещение об окончании работ, немедленно приступить к приемке выполненной работы;

- передать материалы, оборудование, техническую документацию, необходимые для исполнения договора;

- содействовать подрядчику в выполнении работ.

Права заказчика:

- в любое время проверять качество и ход работы;

- отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения, если подрядчик выполняет работу медленно и не успевает выполнить работу в срок;

- назначить разумный срок для устранения недостатков;

- отказаться от договора, выплатив вознаграждение пропорционально выполненной работе;

- принимать результаты незавершенной работы с компенсацией подрядчику затрат на выполнение работ.

Вопросы для самоконтроля

1 Что такое договор подряда?

2 Стороны договора подряда

3 Основные условия договора подряда.

Тема 4.4 Договоры на оказание услуг и другие договоры

Обучающийся должен:

знать:

- понятие и виды договорных обязательств по оказанию услуг.

- транспортные договоры;

- понятие, объекты и стороны договора хранения;

- виды договоров в кредитно-финансовой сфере.

Содержание учебного материала

Понятие и виды договорных обязательств по оказанию услуг. Понятие договора возмездного оказания услуг, его предмет и стороны

Транспортные договоры: перевозка и транспортная экспедиция.

Понятие, объекты и стороны договора хранения.

Виды договоров в кредитно-финансовой сфере: договоры займа, кредита, финансирования под уступку денежного требования, банковского вклада и банковского счета.

Методические указания

По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Договор консенсуальный, двусторонний, возмездный.

Правилами о договоре возмездного оказания услуг регулируется договор оказания услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг и иных услуг.

В отличие от подрядных отношений, где предметом договора выступает выполненная работа, т.е. результат действий подрядчика, предмет обязательства по оказанию услуг состоит из самих действий либо деятельности, а их результат выходит за рамки предмета договора.

Стороны договора: исполнитель и заказчик - граждане и юр. лица. Отдельные виды деятельности по ВОУ подлежат обязательному лицензированию.

Заказчик обязан:

- оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, предусмотренные в договоре;

- оплатить услуги в полном объеме в случае невозможности исполнения, возникшей по вине заказчика, если иное не предусмотрено законом или договором;

- возместить исполнителю фактически понесенные им расходы в случае, когда невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, если иное не предусмотрено законом или договором.

Исполнитель обязан:

- оказать услуги лично, если иное не предусмотрено договором, исполнитель не вправе передать обязанности по оказанию услуг 3-му лицу.

Заказчик вправе:

- отказаться от исполнения договора при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов (при возмещении реального ущерба).

Исполнитель вправе:

- отказаться от исполнения обязательств по договору лишь при условии полного возмещения убытков заказчика, включая упущенную выгоду.

Перевозка грузов, пассажиров и багажа осуществляется на основании договора перевозки.

По договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату.

По договору перевозки пассажиров перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи им багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд и за провоз багажа.

Договор двусторонний, взаимный, возмездный.

Предмет договора - доставка, хранение, выдача, погрузка и выгрузка груза, перевозка пассажира, провоз багажа.

Стороны договора: перевозчик – транспортная организация, юридическое лицо, железная дорога, автопредприятие, пароходство, имеющие лицензию на осуществление перевозок; грузоотправитель – юридическое или физическое лицо; грузополучатель - третье лицо, которому направлен груз.

Заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза транспортной накладной (коносамента или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом).

Заключение договора перевозки пассажира удостоверяется билетом, а сдача пассажиром багажа багажной квитанцией.

Заключению договора перевозки грузов всегда предшествует согласование основных условий перевозки (сроков и количества транспортных средств, необходимых для перевозки, а также объемов и характера перевозимых грузов).

Для заключения договора перевозки необходимы предпосылки организационного характера: заявки (заказы) грузоотправителей; договора об организации перевозок (годовые, навигационные и др.); административно-плановые акты.

Когда в качестве предпосылок выступают заявки (заказы), грузоотправители представляют перевозчику сведения о своих потребностях в осуществлении перевозок. Заявки (заказы) на выделение определенного количества перевозочных средств (на ж/д и речном транспорте) грузоотправитель подает перевозчику за несколько дней до начала декады.

Договор об организации перевозок заключается перевозчиком и грузовладельцем при систематических перевозках грузов. По нему перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец - предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме. Это не сам договор перевозки. Такой договор носит взаимный, консенсуальный характер и направлен на обеспечение планомерных отправок грузов. Они заключаются на речном, морском, воздушном, автомобильном и др. транспорте.

В силу договора об организации перевозок или заявки (заказа) перевозчик обязан подать отправителю груза под погрузку в срок, установленный принятой от него заявкой (заказом) или договором об организации перевозок, исправные транспортные средства в состоянии, пригодном для соответствующего груза.

Отправитель груза должен предъявить к перевозке груз того наименования, рода и количества, для которого просил транспортные средства в заявке. Он обязан соблюдать требования о правильном наименовании груза, маркировке, указании его особых свойств, к таре, оформлению документов на груз, определению веса.

После того как грузоотправитель и грузополучатель выполняют взаимные обязанности и груз будет принят к перевозке, между ними заключается непосредственно договор перевозки груза.

Договор хранения: одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), возвратить эту вещь в сохранности.

Правовая природа: безвозмездный (отсутствует упоминание об оплате услуг - гардероб) и возмездный (хранение на товарном складе) и реальный (с момента передачи вещи) и консенсуальный (когда профессиональный хранитель), срочный и бессрочный (хранить до востребования).

Стороны:

Хранитель:

- физическое (дееспособное) или юридическое лицо (для определенных видов хранения (ломбард) – лицензия);

- профессиональные хранители – индивидуальные предприниматели, коммерческое юридическое лицо либо некоммерческое юридическое лицо, осуществляющее хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности.

Поклажедатели: физические и юридические лица, являющиеся собственниками вещи или не являющиеся таковыми (титульное владение – арендатор).

Предмет договора хранения: услуги по обеспечению сохранности вещи, переданной хранителю поклажедателем. Вещь - движимое имущество (кроме варианта специального хранения в порядке секвестра, которым в качестве объекта хранения предусмотрены и недвижимые вещи). Индивидуально-определенная вещь, так и вещь, определяемая родовыми признаками (хранение с обезличением, возвращается тоже количество, того же рода и качества, например зерно на элеваторах).

Обязанности поклажедателя:

- взять вещь обратно по истечении обусловленного срока хранения (иначе вещь может быть продана, если её стоимость менее 100 МРОТ, если больше – продать с аукциона), выплатить вознаграждение или возместить расходы, связанные с хранением;

- при сдаче вещи на хранение предупредить хранителя об опасных свойствах вещи.

Обязанности хранителя:

- принять вещь на хранение;

- обеспечить сохранность вещи в течение всего обусловленного договором срока или до востребования вещи поклажедателем;

- предпринимать действия, направленные на сохранение вещи и (или) ее полезных свойств, как минимум, в том объеме, в каком бы он заботился о сохранении своих вещей;
- оказывать услуги по хранению лично, если иное не предусмотрено договором или другим способом не согласовано с поклажедателем;
- не пользоваться вещью, переданной поклажедателем без его согласия;
- незамедлительно уведомлять поклажедателя о необходимости изменить условия хранения, предусмотренные договором;
- вернуть сданную на хранение вещь уполномоченному лицу по первому требованию.

Форма: простая письменная: между юр. лицами, юр. лицом и гражданином, между гражданами (бытовое хранение) если стоимость переданной на хранение вещи более 10 МРОТ.

К простой письменной форме документ (расписка, квитанция, бланк установленной формы), и жетон, а также иной (легитимационный) знак, подтверждающий факт заключения договора при условии, если подобные способы предусмотрены законом, иными правовыми актами или являются обычными для данного вида хранения.

Держатель жетона презюмируется в качестве поклажедателя или лица, действующего от его имени. Поэтому хранитель при выдаче им вещи, сданной на хранение, предъявителю жетона (если жетон был найден или похищен) несет ответственность тогда, когда в его действиях будет умысел или грубая неосторожность. Жетон - способ доказательства заключения договора хранения.

Ответственность Хранитель по безвозмездному договору обязан возместить стоимость утраченной вещи, по возмездному – убытки в полном объеме. За повреждение вещей – в размере суммы, на которую снизилась стоимость, если использование её по назначению не возможно – потребовать возмещение стоимости + убытков, если иное не предусмотрено законом или договором. Профессиональный хранитель отвечает за несохранность всегда (исключение – форс – мажор), непрофессиональный – при наличии вины.

Поклажедатель возмещает убытки в полном объеме в случае, если не уведомил в разумный срок, что хранение не состоится. Виды: в ломбарде, камере хранения, гардеробе, на товарном складе.

По договору займа одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется вернуть заимодавцу такую же сумму денег или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

Договор односторонний, реальный, возмездный или безвозмездный. Он считается заключенным с момента передачи денег или других вещей.

Стороны договора: заемщик и заимодавец - любые субъекты гражданского права при соблюдении общих норм гражданского законодательства о право- и дееспособности.

Предмет договора - деньги или другие вещи, определяемые родовыми признаками. В этом заключается отличие договора займа от договора имущественно-

го найма и ссуды, предметом которых могут быть только индивидуально-определенные вещи.

Форма договора - письменная, за исключением, когда договор заключен между гражданами и сумма займа не превышает 10 МРОТ.

Срок не является существенным условием договора. Однако в том случае, если договор заключен на неопределенный срок либо срок исполнения определен моментом его востребования, закон предусматривает такое правило: когда срок возврата договором не установлен или определен моментом востребования, сумма займа должна быть возвращена заемщиком в течение 30 дней со дня предъявления займодавцем требования об этом, если иное не предусмотрено договором.

Оформление заемной сделки возможно путем составления расписки или иного документа, удостоверяющего передачу займодавцем денег или родовых вещей (ценные бумаги - вексель и облигация).

На заемщика, кредитоспособность которого вызывает у займодавца сомнения, может быть возложена обязанность обеспечить возврат суммы займа.

Заемщик обязан вернуть займодавцу сумму займа в срок и в порядке, предусмотренном договором; уплатить проценты, когда возвращение предусмотрено по частям или в рассрочку. Заемщик имеет право оспорить договор займа по его безденежью, доказывая, что деньги (вещи) либо не получены, либо получены в меньшем объеме.

Ответственность по договору носит односторонний характер и наступает у заемщика за просрочку возврата заемной суммы в виде уплаты процентов как за нарушение денежного обязательства. Проценты подлежат уплате до дня фактического возврата займодавцу всей причитающейся суммы.

Виды договора: целевой заем и заем государственный.

Под государственным займом понимается договор, заемщиком в котором выступает государство в целом, а займодавцем – гражданин или юр. лицо. Государственные займы являются добровольными. Они заключаются путем приобретения займодавцем выпущенных государственных облигаций или иных государственных ценных бумаг, удостоверяющих право займодавца на получение от заемщика предоставленных ему в займы денежных средств или, в зависимости от условий займа, иного имущества, установленных процентов либо иных имущественных прав в сроки, предусмотренные условиями выпуска займа в обращение.

По соглашению сторон долг, возникший из купли-продажи, аренды имущества или иного основания, может быть заменен заемным обязательством (новация долга).

По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее. Он - разновидность договора займа.

Стороны: кредитор - банк или иная кредитная организация, имеющая лицензию Банка России на все или отдельные банковские операции; заемщик, полу-

чающий денежные средства для предпринимательских или потребительских целей.

Предмет договора – денежные средства. Договор должен быть заключен в письменной форме.

Если в кредитный договор включены условия о залоге недвижимости, он должен быть нотариально удостоверен и зарегистрирован в порядке, установленном законодательством РФ.

Срок – существенное условие договора, в зависимости от его продолжительности различают краткосрочные (до 1 года) и долгосрочные договоры (более 1 года).

Если очевидно, что предоставленная заемщику сумма не будет возвращена своевременно, кредитная организация вправе отказаться от предоставления кредита полностью или частично. Заемщик вправе отказаться от получения всего или части кредита без какой-либо аргументации, уведомив об этом кредитора до установленного срока предоставления кредита.

Сторонами может быть заключен договор, который предусматривает обязанность одной стороны предоставить другой стороне вещи, определенные родовыми признаками – договор товарного кредита. Условия о количестве, об ассортименте, о качестве, о таре решаются в соответствии с правилами о договоре купли-продажи.

Договорами, исполнение которых связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или других вещей, определяемых родовыми признаками, могут предусматриваться предоставление кредита, в т.ч. в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг (коммерческий кредит), если иное не установлено законом.

В отличие от предоставления займа коммерческое кредитование осуществляется не по самостоятельному договору, а во исполнение обязательств по реализации товаров, выполнению работ или оказанию услуг.

По договору финансирования под уступку денежного требования одна сторона (финансовый агент) передает или обязуется передать другой стороне (клиенту) денежные средства в счет денежного требования клиента (кредитора) к третьему лицу (должнику), вытекающего из предоставления клиентом товаров, выполнения им работ или оказания услуг третьему лицу, а клиент уступает или обязуется уступить финансовому агенту это денежное требование.

Денежное требование к должнику может быть уступлено клиентом финансовому агенту также в целях обеспечения исполнения обязательства клиента перед финансовым агентом.

Договор взаимный, возмездный. Он может быть как реальным (агент передает деньги и клиент уступает требование), так и консенсуальным (агент обязуется передать денежные средства или клиент обязуется уступить требование).

Стороны договора: финансовый агент и клиент. Финансовый агент – специальный субъект договора, коммерческая организация, профессионально оказывающая факторинговые услуги. Ими могут выступать банки и иные кредитные ор-

ганизации, а также другие коммерческие организации, имеющие разрешение (лицензию) на осуществление деятельности такого вида.

Клиент - любое лицо, но в большинстве случаев в такой роли выступают коммерческие организации.

Предмет договора – денежное требование, уступаемое в целях получения финансирования. Предметом уступки, под которую предоставляется финансирование, может быть как денежное требование, срок платежа по которому уже наступил (существующее требование), так и право на получение денежных средств, которое возникнет в будущем (будущее требование).

Срок определяется соглашением сторон. Цена представляет собой стоимость уступаемого требования клиента к должнику.

Содержание договора составляют права и обязанности финансовых агента и клиента.

В обязанности финансового агента входит осуществление финансирования клиента путем передачи цены договора в порядке, установленном в договоре; в некоторых случаях принятие у клиента необходимой документации для ведения бухучета операций клиента; предоставление клиенту иных финансовых услуг, являющихся предметом договора уступки.

Основная обязанность клиента - уступка денежного требования. Клиент несет ответственность перед финансовым агентом за действительность денежного требования, которое является предметом уступки. Должник обязан произвести платеж финансовому агенту при следующих условиях:

- если им получено от клиента или финансового агента письменное уведомление об уступке денежного требования;
- в уведомлении четко определено подлежащее исполнению денежное требование и указан финансовый агент, в пользу которого произведена передача прав.

Исполнение должником денежного обязательства в пользу финансового агента освобождает его от соответствующего обязательства перед клиентом. В случае нарушения клиентом своих обязательств по договору, заключенному с должником, последний не вправе требовать от финансового агента возврата сумм, уже уплаченных ему по перешедшему к финансовому агенту требованию, если должник вправе получить такие суммы непосредственно от клиента.

Вопросы для самоконтроля

- 1 Что такое договор на оказание услуг?
- 2 Виды договора на оказание услуг?
- 3 Стороны договора на оказание услуг, их права и обязанности?

Раздел 5 Внедоговорные обязательства: понятие и виды.

Тема 5.1 Понятие деликтных обязательств

Обучающийся должен:

знать:

- понятие деликтных обязательств;
- общие основания ответственности за причинение вреда;
- ответственность за вред причиненный.

Содержание учебного материала

Понятие, стороны, содержание обязательств, возникающих вследствие причинения вреда. Система этих обязательств. Общие основания ответственности за причинение вреда (вред; противоправное поведение; причинная связь; вина). Причинение вреда правомерными действиями.

Ответственность юридического лица или гражданина за причинение вреда его работникам при исполнении ими своих трудовых, служебных, должностных обязанностей. Ответственность за вред, причинённый незаконными действиями государственных органов, а также должностных лиц при исполнении ими обязанностей в области административного управления. Возмещение вреда причиненного незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда. Ответственность за вред причиненный источником повышенной опасности. Ответственность за вред причиненный малолетними и несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет. Ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным, а также не способным понимать значение своих действий.

Методические указания

Деликтное обязательство – обязательство вследствие причинения вреда. Лицо обязано возместить в полном объеме:

- вред, причиненный личности или имуществу гражданина;
- вред, причиненный имуществу юр. лица.

Вред возмещается:

- лицом его причинившим либо не являющимся причинителем, но на которого такая обязанность возложена законом (юр. лицо либо гражданин возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых обязанностей);

- при наличии вины либо отсутствии вины в случаях, предусмотренных законом;

- причиненными правомерными действиями в случаях, предусмотренных законом;

- причиненный в состоянии крайней необходимости - для устранения опасности, угрожающей причинителю или третьему лицу.

Суд может возложить обязанность его возмещения на третье лицо, в интересах которого действовал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и причинившего вред.

Не возмещается вред:

- причиненный по просьбе или с согласия потерпевшего (не всегда);

- причиненный в состоянии крайней необходимости, если при этом не превышены ее пределы;

- возникший вследствие умысла потерпевшего.

Предупреждение вреда: в случае опасности причинения вреда суд может запретить осуществление той или иной деятельности. Суд в праве обязать ответчика помимо возмещения уже причиненного вреда приостановить или прекратить соответствующую деятельность.

Порядок возмещения вреда: вред возмещается солидарно лицами его причинившими. По заявлению потерпевшего и в его интересах суд вправе возложить ответственность на виновных в долях.

Способы возмещения определяет суд в соответствии с обстоятельствами дела (в натуре или возместить причиненные убытки).

При определении размера возмещения вреда учитывается:

- степень вины потерпевшего – при грубой неосторожности потерпевшего и отсутствии вины причинителя размер возмещения подлежит уменьшению либо отказу возмещению;

- вина потерпевшего. Исключение: при возмещении дополнительных расходов, возмещении вреда в связи со смертью кормильца, возмещении расходов на погребение;

- имущественное положение причинителя вреда. Исключение: умышленное причинение вреда.

Регрессное требование – лицо, возместившее причиненный другим лицом вред, имеет право обратного требования (регресса) к такому лицу в размере выплаченного возмещения.

Право регрессного требования имеют:

- один из причинителей вреда, возместивший совместно причиненный вред, вправе требовать возмещения в размере, соответствующем степени вины с каждого (при невозможности определить степень вины доля признаются равными)

- РФ, субъекты РФ, муниципальное образование - к должностным лицам органов дознания, представителям следствия, прокуратуры, суда.

Вопросы для самоконтроля

1 Обязательства из причинения вреда или деликтные обязательства.

2 Обязательства из неосновательного обогащения.

3 Обязательства из односторонних действий.

Тема 5.2 Способы возмещения причиненного вреда

Обучающийся должен:

знать:

- объем возмещения вреда;

- учет вины потерпевшего и имущественного положения гражданина, причинившего вред;

- возмещение вреда, причиненного здоровью гражданина;

- понятие обязательства, возникающего вследствие неосновательного обогащения.

Содержание учебного материала

Способы возмещения причиненного вреда (восстановление прежнего состояния в натуре, возмещение убытков, компенсация морального вреда). Объем возмещения вреда. Учет вины потерпевшего и имущественного положения гражданина, причинившего вред. Возмещение вреда, причиненного здоровью гражданина (краткосрочное расстройство здоровья, стойкая утрата трудоспособности). Возмещение вреда в случае смерти.

Понятие обязательства, возникающего вследствие неосновательного обогащения. Содержание обязательства, возникающего из неосновательного приобретения или из неосновательного приобретения имущества.

Методические указания

Отдельные виды ответственности за вред, причиненный:

1 Работником: вред, причиненный работником при исполнении им своих трудовых обязанностей, возмещает работодатель.

2 Государственным органом, органом местного самоуправления и их должностными лицами - возмещается за счет казны РФ, субъекта РФ или муниципального образования соответственно.

3 Незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры, суда - возмещается за счет казны РФ, а в предусмотренных случаях за счет казны субъекта РФ или муниципального образования.

4 Несовершеннолетним в возрасте до 14 лет - отвечают родители (усыновители, опекуны), если не докажут, что вред возник не по их вине.

5 Несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет - они несут ответственность самостоятельно. В случае отсутствия или недостатка у него средств для возмещения родители (усыновители, опекуны) обязаны произвести возмещение.

6 Лицом, признанным недееспособным - возмещает опекун или организация, осуществляющая над ним надзор, если не докажут, что вред возник не по их вине.

7 Лицом, признанным ограниченно дееспособным вследствие злоупотребления спиртными напитками, иными наркотическими средствами - возмещает вред самостоятельно.

8 Лицом, неспособным понимать значение своих действий - оно не отвечает за причиненный вред, исключение - если он сам привел себя в такое состояние путем употребления спиртных напитков, наркотических средств.

9 Лицом, застраховавшим свою ответственность - возмещается в соответствии с договором об обязательном или добровольном страховании. При недостаточности страхового возмещения лицо обязано возместить разницу.

10 Деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих - при осуществлении такой деятельности юр. лицо или граждане обязаны возме-

стить вред, если не докажут, что он произошел в результате воздействия непреодолимой силы, умысла потерпевшего и т.д.

1 Несовершеннолетние в возрасте до 14 лет.

За вред отвечают родители (усыновители, опекуны), если не докажут, что вред возник не по их вине. Если причинитель вреда находился под надзором воспитательного, лечебного, образовательного учреждения, отвечают данные учреждения, если не докажут, что вред возник не по их вине. В случае, если причинитель вреда имеет средства для его возмещения, а родители (усыновители, опекуны) умерли либо не имеют достаточных средств, суд может решить вопрос возмещения за счет самого причинителя.

2 Несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет.

Несовершеннолетние несут ответственность самостоятельно. В случае отсутствия или недостатка у него средств для возмещения родители (усыновители, опекуны) обязаны произвести такое возмещение. Данные обязанности родителей (усыновителей, опекунов) прекращаются по достижению несовершеннолетним 18 лет, либо появлению у него имущества, достаточного для возмещения вреда. Родители, лишённые родительских прав по решению суда, несут ответственность за вред, причиненный ребенком в течение 3 лет с момента лишения их в случае, если причинение вреда является следствием их ненадлежащего осуществления своих прав. Если несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет, нуждающийся в попечении, находился в соответствующем воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом учреждении, которое в силу закона является его попечителем, это учреждение обязано возместить вред полностью или в недостающей части, если не докажет, что вред возник не по его вине.

Юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии и др.), обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.

При определении размера возмещения вреда принимается во внимание:

1 Степень вины потерпевшего — при грубой неосторожности потерпевшего и отсутствии вины причинителя размер возмещения подлежит уменьшению либо отказу возмещения.

2 Вина потерпевшего, исключение: при возмещении дополнительных расходов, возмещении вреда в связи со смертью кормильца, возмещении расходов на погребение.

3 Имущественное положение причинителя вреда, исключение; умышленное причинение вреда.

Вред возмещается юр. лицами или гражданами, владеющими источником повышенной опасности на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления либо на ином законном основании.

Владельцы источников повышенной опасности несут солидарную ответственность в случае, если вред является результатом взаимодействия таких источников.

Владелец источника повышенной опасности не отвечает за вред, причиненный этим источником, если докажет, что источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц.

Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, в таких случаях несут лица, противоправно завладевшие источником. При наличии вины владельца источника повышенной опасности в противоправном изъятии этого источника из его обладания ответственность может быть возложена как на владельца, так и на лицо, противоправно завладевшее источником повышенной опасности.

Подлежит возмещению вред:

1 Причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных обязательств.

2 Причиненный при исполнении обязанностей военной службы, службы в милиции и др. обязанностей.

Объем возмещения при причинении вреда:

1 Утраченный потерпевшим заработок (доход), который он мог иметь.

2 Дополнительные расходы - на лечение, питание, санаторно-курортное лечение.

Доход, полученный при утрате нетрудоспособности - пенсии, пособия - не учитывается при возмещении вреда. Размер возмещения может быть увеличен законом.

Профессиональная трудоспособность - способность человека к выполнению работы определенной квалификации, объема и качества.

Размер возмещения утраченного заработка определяется в процентах к среднемесячному заработку до увечья либо до утраты им трудоспособности, соответствующих степени утраты трудоспособности.

Среднемесячный заработок - сумма заработка за предшествующие 12 мес. делится на 12. Если потерпевший работал менее года, то размер среднемесячного заработка определяется - сумма заработка за фактически отработанное время делится на фактически проработанное число месяцев. Если на момент причинения вреда не работал, то по его желанию - заработок до увольнения или обычный размер вознаграждения работника его квалификации в данной местности, но не менее прожиточного минимума.

При определении утраченного среднемесячного заработка должны учитываться устойчивые изменения, улучшающие имущественное положение потерпевшего, повышение заработной платы, перевод на более высокооплачиваемую должность и т.д.

В состав заработка (дохода) включаются все виды оплаты труда как по месту основной, так и по совместительству, доходы от предпринимательской деятельности, авторский гонорар.

Изменение размера возмещения:

1 Потерпевший вправе требовать увеличения в случае, если его трудоспособность уменьшилась из-за причинения повреждения здоровья с момента приговора к возмещению.

2 Потерпевший вправе требовать увеличения, если имущественное положение ответственного лица улучшилось, а размер возмещения был первоначально уменьшен в связи с этим обстоятельством.

3 Лицо, которое обязано возмещать вред, вправе требовать уменьшения, если трудоспособность потерпевшего возросла.

4 Ответственный гражданин вправе требовать в судебном порядке уменьшения, если его имущественное положение ухудшилось в связи с инвалидностью либо достижением пенсионного возраста. Исключение в случае умышленного причинения вреда;

5 Подлежит индексации при повышении стоимости жизни.

Возмещение производится ежемесячно. По уважительным причинам суд может принять решение о выплате платежей одновременно, но не более чем за 3 года.

Расходы на лечение обычно выплачиваются одновременно, но могут быть отложены на будущее время. Сроки устанавливаются судом на основе заключений медицинской экспертизы или по иным основаниям.

1 Вред, причиненный повреждением здоровья несовершеннолетнего. Размер возмещения вреда, причиненного:

- несовершеннолетнему до 14 лет, не имеющему собственного заработка: расходы, вызванные повреждением здоровья (на лечение, медицинскую реабилитацию и т.д.);

- несовершеннолетнему от 14 до 18 лет, не имеющему собственного заработка: расходы, вызванные повреждением здоровья, вред, связанный с утратой или уменьшением его трудоспособности, исходя из установленного законом прожиточного минимума.

- несовершеннолетнему от 14 до 18 лет, имеющему собственный заработок: расходы на лечение, медицинскую реабилитацию и т.д.; утраченный заработок, который имел несовершеннолетний, но не менее установленного законом прожиточного минимума.

После начала трудовой деятельности несовершеннолетний, здоровью которого был ранее причинен вред, вправе требовать увеличения размера возмещения вреда исходя из его заработка, но не ниже размера вознаграждения, установленного по занимаемой им должности, или заработка работника той же квалификации по месту его работы.

2 Вред, причиненный в результате смерти кормильца. В случае смерти кормильца право на возмещение вреда имеют:

- нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имеющие ко дню смерти право на получение от него содержания;

- ребенок умершего, родившийся после его смерти;

- лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение 5 лет после его смерти;

- один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими 14 лет либо хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе.

Размер возмещения определяется той частью заработка умершего, которую они получили бы при его жизни на свое содержание. При этом учитываются наряду с заработком умершего и другие его доходы - пенсия, пожизненное содержание и т.д. Он не подлежит изменению, кроме случаев:

- рождения ребенка после смерти кормильца;
- назначение или прекращение выплаты лицам, занятым уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего. Законом или договором предусмотрены случаи увеличений возмещения.

Возмещение осуществляется в течение определенного срока:

- несовершеннолетним - до достижения 18 лет;
- учащимся старше 18 лет - до окончания учебы в учебных учреждениях по очной форме обучения, но не более чем до 23 лет;
- женщинам старше 55 лет и мужчинам старше 60 лет - пожизненно;
- инвалидам - на срок инвалидности;
- одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами - до достижения ими 14 лет либо изменения состояния здоровья.

Лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество за счет другого лица, обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение).

Исключение:

- имущество, переданное во исполнение обязательства до наступления срока исполнения, если обязательством не предусмотрено иное;

- имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности;

- заработная плата и приравненные к ней платежи, пенсии, пособия, стипендии, возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью, и др., предоставленные гражданину в качестве средства к существованию, при отсутствии недобросовестности с его стороны и счетной ошибки;

- денежные суммы и иное имущество, предоставленные во исполнение несуществующего обязательства, если приобретатель докажет, что лицо, требующее возврата имущества, знало об отсутствии обязательства либо предоставило имущество в целях благотворительности.

Правила применяются также и к требованиям:

- о возврате исполненного по недействительной сделке;
- об истребовании имущества собственником из чужого незаконного владения;

- одной стороны в обязательстве к другой о возврате исполненного в связи с этим обязательством;

- о возмещении вреда, в том числе причиненного недобросовестным поведением обогатившегося лица.

Стороны: приобретатель и потерпевший (лицо, за счет которого было приобретено имущество).

Имущество, составляющее неосновательное обогащение приобретателя, должно быть возвращено потерпевшему в натуре. Если это невозможно, приобретатель должен возместить потерпевшему действительную стоимость этого имущества на момент его приобретения, а также убытки, вызванные последующим изменением стоимости имущества, если приобретатель не возместил его стоимость немедленно после того, как узнал о неосновательности обогащения.

При возврате неосновательно полученного или сбереженного имущества или возмещении его стоимости приобретатель вправе требовать от потерпевшего возмещения понесенных необходимых затрат на содержание и сохранение имущества с того времени, с которого он обязан возратить доходы с зачетом полученных им выгод.

Приобретатель отвечает перед потерпевшим за всякие, в том числе и за всякие случайные, недостачу или ухудшение неосновательно приобретенного или сбереженного имущества, происшедшие после того, как он узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения. До этого момента он отвечает лишь за умысел и грубую неосторожность.

Лицо, передавшее путем уступки требования или иным образом принадлежащее ему право другому лицу на основании несуществующего или недействительного обязательства, вправе требовать восстановления прежнего положения, в том числе возвращения ему документов, удостоверяющих переданное право.

Приобретатель обязан возратить или возместить потерпевшему все доходы, которые он извлек или должен был извлечь из этого имущества с того времени, когда узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения.

На сумму неосновательного денежного обогащения подлежат начислению проценты за пользование чужими средствами с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств.

Вопросы для самоконтроля

- 1 Отдельные виды ответственности за вред.
- 2 Объем возмещения при причинении вреда.

Раздел 6 Наследственное право

Тема 6.1 Понятие наследования

Обучающийся должен:
знать:

- основные категории наследственного права.

Содержание учебного материала

Понятие и значение наследования. Основание наследования. Время и место открытия наследства. Наследники. Граждане, не имеющие права наследовать. Объекты наследственного преемства. Принятие наследства. Срок для принятия наследства. Переход права на принятие наследства (наследственная трансмиссия). Отказ от наследства. Последствия неявки наследников. Их отказ от наследства. Оформление наследственных прав. Ответственность наследников по долгам наследодателя. Охрана наследственного имущества.

Методические указания

Наследование – это переход прав и обязанностей умершего лица (наследодателя) к его наследникам в порядке универсального правопреемства.

Универсальное правопреемство означает, что к наследникам переходят все права и обязанности наследодателя в неизменном виде как единое целое в один и тот же момент.

1 Объем прав и обязанностей зависит от объема прав и обязанностей наследодателя. При наследовании переходят только те права и обязанности, которые принадлежат наследодателю, со всеми способами их обеспечения и лежащего на них обременения.

2 Принятие наследства под условием или с оговорками не допускается.

3 Акт принятия наследства распространяется на все имущество (где бы оно не находилось и в чем бы не выражалось).

4 Акту принятия наследства придается обратная сила (6 месяцев). 6 месяцев – «лежачее» наследство.

В состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности.

Не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается Кодексом или другими законами. Не входят в состав наследства личные неимущественные права и другие нематериальные блага.

1 Переходить по наследству могут только те права и обязанности, носителем которых был сам наследодатель (например, застрахован на случай смерти в пользу третьего лица – это не входит в наследование).

2 Не могут быть переданы те права, которые неразрывно связаны с личностью наследодателя.

3 Переход ряда прав и обязанностей могут быть ограничены в силу прямого указания закона.

4 Возможно наследование прав и обязанностей имеющие неимущественное содержание (при наследовании акций переходят и право голоса на акционерном собрании).

Открытие наследства – это юридический факт с которым закон связывает возникновение наследственных правоотношений. Наследство открывается со смертью гражданина. К физической смерти приравнивается объявление гражданина умершим, либо признание судом факта его смерти.

Временем открытия наследства является день смерти гражданина, день вступления в законную силу решения об объявлении гражданина умершим, либо иной день указанный в решении суда.

Граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга. При этом к наследованию призываются наследники каждого из них.

Местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя (т.е. место, где он постоянно, преимущественно проживал).

Если последнее место жительства наследодателя определить невозможно, то местом открытия наследства признается место нахождения такого наследственного имущества или основной его части.

Если такое наследственное имущество находится в разных местах, то местом открытия наследства является место нахождения входящих в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной части недвижимого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества - место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости.

Субъекты наследственных правоотношений.

Наследодателем может быть только физическое лицо (как иностранное, так и без гражданства). Ни юридические лица, ни государство наследодателем быть не может. При наследовании по закону наследодатель может быть как дееспособным, так и недееспособным. При наследовании по завещанию наследодатель должен обладать полной дееспособностью (это односторонняя сделка). Круг наследников по закону определяется ГК. К наследованию по завещанию могут призываться Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации. К наследованию по завещанию могут призываться также указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства.

К наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства.

Не достойные наследники – не наследуют ни по закону, ни по завещанию граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению

причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке (либо уголовного судопроизводства, либо гражданского судопроизводства).

Не наследуют только по закону:

1 Родители после детей, в отношении которых родители были в судебном порядке лишены родительских прав.

2 Граждан, злостно уклонявшихся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя (по судебному решению).

Однако граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество.

Вопросы для самоконтроля

1 Понятие наследственного права.

2 Источники и основные понятия наследственного права..

Тема 6.2 Наследование по закону и по завещанию

Обучающийся должен:

знать:

- наследование по закону;
- наследование по завещанию.

Содержание учебного материала

Наследование по закону. Круг наследников по закону и порядок призвания наследников по закону к наследованию. Наследование по праву представления.

Наследование по завещанию. Понятие, содержание и форма завещания. Понятие обязательной доли и круг наследников, имеющих право на обязательную долю. Завещательный отказ и возложение на наследника по завещанию обязанности по совершению действия для общепольной цели. Назначение наследника.

Методические указания

Наследование по завещанию. Завещание – это распоряжение гражданина на случай смерти. Завещание должно быть оформлено в письменной форме и заверено нотариусом. Завещание должно совершаться лично и подписываться наследодателем. Могут быть рукоприкладчики, но в присутствии нотариуса.

Кроме этого могут быть:

1 «Закрытые завещания» - это новое! – это случай составления распоряжения, когда никому (в том числе и нотариусу) о сделке завещания не сообщается. Оно должно обязательно составляться собственноручно и подписываться завещателем. Закрытое завещание в присутствии 2 свидетелей передается в конверте нотариусу, который ставит на конверте свою подпись. Нотариус запечатывает завещание еще в один конверт и делает надпись, содержащую сведения о завещателе и о свидетелях. После смерти наследодателя нотариус не позднее, чем через 15 дней со дня предоставления свидетельства о смерти вскрывает конверт, в присут-

ствии не менее двух свидетелей и наследников по закону, пожелавших присутствовать. Завещание оглашается, об этом составляется протокол.

2 «Завещание в чрезвычайных обстоятельствах» - новое! – гражданин, который находится в положении, явно угрожающего его жизни и из-за чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в установленной форме, может изложить свою волю в простой письменной форме. Такое распоряжение совершается собственноручно в присутствии двух свидетелей. Такое завещание утрачивает силу, если в течение месяца после прекращения этих обстоятельств, гражданин не составит завещание в установленной форме.

Факт составления завещания должен подтверждаться в судебном порядке.

Завещание, составленное позднее, отменяет предыдущее. Завещание может быть составлено на все имущество, или на его часть. Возможен и завещательный отказ – то есть это когда на наследника переходит обязанности (например, по проживании кого-то в наследуемом доме).

Наследники по закону (Гл. 63) призываются к наследованию если нет завещания. Очередность призываемых устанавливается от ст. 1142 по ст. 1148. Наследники первой очереди – дети, супруги, родители наследодателя. 2-я очередь - полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его бабушка и дедушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Наследниками третьей (3) очереди являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя).

в качестве наследников четвертой (4) очереди родственники третьей степени родства - прадедушки и прабабушки наследодателя.

Далее - в качестве наследников пятой (5) очереди родственники четвертой степени родства - дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки);

в качестве наследников шестой (6) очереди родственники пятой степени родства - дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников седьмой (7) очереди по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Наконец, 8-я очередь: граждане, которые не входят в круг наследников, но на день открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года проживали совместно с наследодателем, находясь на его иждивении. При наличии других наследников по закону они наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследству.

Вопросы для самоконтроля

1 Наследование по закону.

2 Круг наследников по закону и порядок призвания наследников по закону к наследованию.

3 Наследование по праву представления.

4 Наследование по завещанию.

Раздел 7 Основы права интеллектуальной собственности

Тема 7.1 Авторское право

Обучающийся должен:

знать:

- объекты авторского права;
- субъекты авторского права;
- права авторов произведений науки, литературы, искусства.

Содержание учебного материала

Понятие авторского права как гражданско - правового института. Международные конвенции по авторскому праву, участие в них России. Авторское право в субъективном смысле. Объекты авторского права. Субъекты авторского права. Соавторство: понятие соавторства и виды. Авторские права переводчика. Неимущественные права автора: понятие и виды.

Методические указания

Направления, используемые при создании авторских прав:

1 Кодификационный характер законодательства об интеллектуальной деятельности. Задачи: полное сосредоточение информации об интеллектуальной деятельности, приведение в единую систему всего законодательства об интеллектуальной деятельности, приведение его в соответствие с общими положениями ГК, совершенствование юридической техники.

2 Содержательное направление:

- объекты интеллектуальной деятельности участвуют в гражданском обороте и урегулирован порядок их обращения (например, договор об отчуждении исключительных прав на изобретение);
- расширена защита прав авторов;
- усилена гражданско-правовая ответственность;
- приведено в соответствие с нормами международного права.

Интеллектуальная собственность – результаты ИД и приравненные к ним средства индивидуализации юр. лиц, которым предоставляется правовая охрана.

Субъекты:

- Автор результата интеллектуальной собственности – гражданин творческим трудом которого создан результат ИС;
- Соавтор результата интеллектуальной собственности - совместным творческим трудом создано произведение. Соавторство – раздельное и неразрывное целое. Используется совместно, если соглашением не оговорено др.

- Правоприемник;
- Руководитель.

Объект – произведения искусства, науки, литературы + проекты официальных документов, символов и знаков, проекты зданий, сооружений. Важна форма объекта. Не являются объектом официальные документы, государственные символы и знаки, символы и знаки муниципальных образований, расписание движения транспортных средств, программы телепередач. Распространяются права на персонажи, на часть произведения, названия, если они могут быть признаны самостоятельным результатом творчества.

Виды прав авторов:

1 личные неимущественные права авторства – непередаваемы и неотчуждаемы (право авторства, на имя, иные личные неимущественные права),

2 исключительные права – передаваемы (автор может передать на использование по лицензионному договору; передаются в порядке универсального правоприменения - наследование).

Может быть обращено взыскание на исключительное право, если оно принадлежит не автору и на доходы, полученные от этого исключительного права.

Сроки действия прав:

- непередаваемые - бессрочно,
- исключительные – авторские права 70 лет.

Авторские права подлежат государственной регистрации:

- если предусмотрено ГК,
- если право регистрируется, то и регистрируются сделки с ним,
- признаются и охраняются при условии государственной регистрации.

Способы распоряжения исключительным правом – любые, незапрещенные законом, в том числе отчуждение и предоставление права использования.

Способы защиты: те же, что предусмотрены ст. 12 (перечень не исчерпывающий):

- признание права;
- восстановление первоначального положения;
- пресечение действий, нарушающих права,
- компенсация морального вреда;
- публикация решения суда о допущенном нарушении (при отсутствии вины нарушителя);
- возмещение убытков.

Новые:

- предоставление правовой охраны товарному знаку,
- полный или частичный запрет использования фирменного наименования или коммерческого обозначения,
- конфискация контрафактных материалов, оборудования, использованных при использовании результатов ИС.

Как результат - возможна ликвидация юр. лица или прекращение деятельности.

Вопросы для самоконтроля

- 1 Виды прав авторов.
- 2 Направления, используемые при создании авторских прав.
- 3 Субъекты и объекты авторских прав.

Тема 7.2 Патентное право

Обучающийся должен:

знать:

- понятие и источники патентного права как гражданско-правового института.

Содержание учебного материала

Развитие гражданского законодательства в области промышленной собственности и патентно-лицензионного дела. Руководство техническим творчеством в Российской Федерации. Правовое положение Российского агентства по патентам и товарным знакам и подведомственных ему организаций, их функции. Понятие и источники патентного права как гражданско-правового института.

Методические указания

При ответе на данный вопрос следует дать определение патентного права, назвать его источники. Следует учитывать, что кроме гл. 72 ГК РФ, надлежащую охрану патентных прав обеспечивают также правила, изданные патентным ведомством (Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам). Кроме того, составной частью правовой системы РФ являются также международные договоры. В области патентного права это Парижская конвенция по охране промышленной собственности, Договор о патентной кооперации, Евразийская патентная конвенция.

При раскрытии вопроса об объектах патентного права (полезная модель, промышленный образец, изобретение), следует остановиться на том, что они не относятся к категории объективно уникальных (неповторимых), в связи с чем, могут быть получены независимо друг от друга несколькими лицами. Поэтому важно определить за кем следует признать исключительное право использования соответствующего объекта промышленной собственности. Далее необходимо будет назвать условия патентоспособности каждого объекта патентного права, т.е. условия, при наличии которых объект будет подлежать правовой охране.

Раскрывая вопрос о субъектах патентного права, следует их перечислить и кратко охарактеризовать. Далее следует сказать о патентных правах автора изобретения (полезной модели, промышленного образца), уделив особое внимание исключительному праву автора на использование объекта патентного права, а именно - раскрыть его содержание, указать срок его действия.

Вопросы для самоконтроля

1 Гражданского законодательства в области промышленной собственности и патентно-лицензионного дела.

2 Руководство техническим творчеством в Российской Федерации.

3 Правовое положение Российского агентства по патентам и товарным знакам и подведомственных ему организаций, их функции.

4 Понятие и источники патентного права как гражданско-правового института.

5 Варианты контрольных работ

Вариант 1

- 1 Понятие, предмет, метод гражданского права.
- 2 Источники гражданского права.

Вариант 2

- 1 Гражданские правоотношения.
- 2 Граждане как субъекты гражданского права.

Вариант 3

- 1 Юридические лица как субъекты гражданского права.
- 2 Объекты гражданского права.

Вариант 4

- 1 Гражданско-правовая ответственность.
- 2 Сделки

Вариант 5

- 1 Представительство и доверенность.
- 2 Исковая давность.

Вариант 6

- 1 Право собственности и другие вещные права.
- 2 Приобретение и прекращение права собственности.

Вариант 7

- 1 Общая собственность.
- 2 Защита права собственности.

Вариант 8

- 1 Общие положения об обязательствах.
- 2 Ответственность за нарушение обязательств.

Вариант 9

- 1 Гражданско-правовой договор.
- 2 Виды договоров.

Вариант 10

- 1 Договор купли-продажи.
- 2 Договор поставка.

Вариант 11

- 1 Договор мены.
- 2 Договор продажи предприятия и другого недвижимого имущества.

Вариант 12

- 1 Договор контрактации.
- 2 Договор дарения.

Вариант 13

- 1 Договор ренты.
- 2 Договор аренды.

Вариант 14

- 1 Договор безвозмездного пользования (ссуды).
- 2 Договор подряда.

Вариант 15

- 1 Договор возмездного оказания услуг.
- 2 Общие положения о перевозке.

Вариант 16

- 1 Договор возмездного оказания услуг.
- 2 Общие положения о перевозке.

Вариант 17

- 1 Договор займа.
- 2 Кредитный договор.

Вариант 18

- 1 Договор банковского вклада.
- 2 Договор хранения.

Вариант 19

- 1 Договор страхования.
- 2 Договор поручения.

Вариант 20

- 1 Договор комиссии.
- 2 Договор простого товарищества.

Вариант 21

- 1 Публичное обещание награды.
- 2 Внедоговорные обязательства.

Вариант 22

- 1 Общие положения о наследовании.
- 2 Наследование по закону.

Вариант 23

- 1 Наследование по завещанию.
- 2 Основы права интеллектуальной собственности.

Вариант 24

- 1 Авторское право.
- 2 Защита авторских прав.

Вариант 25

- 1 Патентное право.
- 2 Право на секрет производства (ноу-хау).

Вариант 26

- 1 Право на средства индивидуализации юридических лиц.
- 2 Право на использование результатов интеллектуальной деятельности.

6 Вопросы к экзамену

- 1 Понятие, предмет гражданского права
- 2 Метод гражданского права
- 3 Функции гражданского права.
- 4 Принципы гражданского права.
- 5 Отграничение гражданского права от смежных отраслей права.
 - 6 Источники гражданского права.
- 7 Понятие, содержание и форма гражданского правоотношения.
 - 8 Виды гражданских правоотношений.
- 9 Основания возникновения правоотношений.
 - 10 Граждане (дееспособность и правоспособность)
- 11 Безвестное отсутствие гражданина и объявление его умершим. Опекунство и попечительство.
- 12 Понятие и признаки юридического лица.

- 13 Образование и прекращение юридических лиц.
- 14 Классификация юридических лиц.
- 15 Отдельные виды юридических лиц.
 - 16 Гражданская правоспособность государства и государственных (муниципальных) образований
- 17 Формы участия государства в гражданском обороте.
 - 18 Объекты гражданского права.
- 19 Понятие, способы и принципы осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей.
- 20 Способы защиты гражданских прав
 - 21 Гражданско-правовая ответственность
 - 22 Понятие и виды сделок.
 - 23 Условия действительности сделок.
- 24 Недействительные сделки.
- 25 Соблюдение формы сделки.
- 26 Сделки с пороками формы.
- 27 Виды последствий недействительности сделок.
 - 28 Представительство и доверенность.
- 29 Понятие, исчисление и виды сроков.
- 30 Сроки осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей.
- 31 Сроки исковой давности.
 - 32 Общие положения о праве собственности и иных вещных правах
 - 33 Приобретение и прекращение права собственности.
 - 34 Общая собственность.
 - 35 Ограниченные вещные права.
 - 36 Защита права собственности.
 - 37 Общие положения об обязательствах.
 - 38 Исполнение обязательства и способы его обеспечения.
 - 39 Прекращение обязательств
 - 40 Гражданско-правовой договор.
 - 41 Договоры на отчуждение имущества
 - 42 Договор на передачу имущества в пользование
 - 43 Договоры на выполнение работ
 - 44 Договоры на оказание услуг и другие договоры
 - 45 Понятие деликтных обязательств
 - 46 Способы возмещения причиненного вреда
 - 47 Понятие наследования
 - 48 Наследование по закону и по завещанию
 - 49 Авторское право
 - 50 Патентное право

7 Список рекомендуемых источников

1 Конституция Российской Федерации. Принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г. - М.: Новая Волна, 2021. – 48с.

2 Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 №223-ФЗ //Собрание законодательства Российской Федерации, №1, ст.16, 1996,

3 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 №14-ФЗ //Собрание законодательства Российской Федерации. №5, 2014,

4 Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 года № 197 // Собрании законодательства Российской Федерации № 1(Ч.1), ст.3, 2002.

Гражданское право: учебник для среднего профессионального образования / С. Е. Чаннов, М. В. Пресняков. — 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Юрайт, 2019. — 439 с

