

ББК 67.99(2)3

Печатается по решению

редакционно-издательского совета

юридического факультета

Амурского государственного

университета

Таболина Г.В.

Гражданское право (общая часть). Учебное пособие. Благовещенск.
Амурский гос. ун-т, 2001.

Учебное пособие предназначено для студентов всех специальностей АмГУ, изучающих гражданское право. В нем даны основные понятия общей части Российского гражданского права, приведен перечень нормативно-правовых актов, список литературы, рекомендуемой к изучению по всем темам курса.

Рецензенты: Васильев О.Д. , старший преподаватель кафедры ГП

к.ю.н

**Осинцев Г.Ф. адвокат Второй Амурской областной
коллегии адвокатов**

© Амурский государственный университет, 2001

© Таболина Г.В., 2001

Министерство образования Российской Федерации

АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

Юридический факультет

Г.В. Таболина

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Учебное пособие

Благовещенск
2001

СОДЕРЖАНИЕ

Введение

Тема 1. Гражданское право как отрасль права

Тема 2. Источники гражданского права

Тема 3. Гражданское правоотношение

Тема 4. Субъекты гражданского права. Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права

Тема 5. Юридические лица

Тема 6. Объекты гражданского права

Тема 7. Личные неимущественные права граждан

Тема 8. Сделки. Представительство. Доверенность

Тема 9. Право собственности и иные вещные права

Тема 10. Право общей собственности

Тема 11. Защита права собственности и других вещных прав

Тема 12. Гражданско-правовая ответственность

Тема 13. Сроки в гражданском праве. Исковая давность, ее течение

Тема 14. Понятие и основания возникновения обязательств

Тема 15. Исполнение обязательств

Тема 16. Обеспечение исполнения обязательств

Тема 17. Прекращение обязательств

Тема 18. Общие положения о договоре

ББК 67.99(2)3

Печатается по решению

редакционно-издательского совета

юридического факультета

Амурского государственного

университета

Таболина Г.В.

Гражданское право (общая часть). Учебное пособие. Благовещенск.

Амурский гос. ун-т, 2001.

Учебное пособие предназначено для студентов всех специальностей АмГУ, изучающих гражданское право. В нем даны основные понятия общей части Российского гражданского права, приведен перечень нормативно-правовых актов, список литературы, рекомендуемой к изучению по всем темам курса.

Рецензенты: Васильев О.Д. , старший преподаватель кафедры ГП

к.ю.н

**Осинцев Г.Ф. адвокат Второй Амурской областной
коллегии адвокатов**

© Амурский государственный университет, 2001

© Таболина Г.В., 2001

ВВЕДЕНИЕ

Гражданское право России занимает одно из центральных мест в системе российского права. В условиях перехода России к рыночной экономике гражданское право, предметом которого являются имущественные отношения, становится одним из основных регуляторов экономической жизни страны и приобретает особое значение. В России признается и защищается частная собственность, коллективная и индивидуальная предпринимательская деятельность, свобода договора. Одновременно усилена защита имущественных и личных неимущественных прав граждан и юридических лиц.

Цель настоящего методического пособия – дать характеристику общих начал гражданского права России, опираясь на нормы ГК и принятые в соответствии с ним федеральные законы. Особое внимание уделяется правовому статусу хозяйственных товариществ и обществ, новым способам защиты прав граждан и юридических лиц, общим началам договорного права, имущественной ответственности. В пособии содержатся сведения о литературе по гражданскому праву.

Данное пособие позволяет в предельно сжатые сроки систематизировать и конкретизировать знания, приобретенные студентами в процессе изучения дисциплины «Гражданское право», сосредоточить внимание студентов на основных понятиях ГП, их признаках и особенностях.

Тема 1. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА

Разделы темы: понятие, предмет гражданского права; метод правового регулирования; принципы, функции гражданского права; гражданское право в системе отраслей права; гражданское право как наука.

Гражданское право как отрасль права – это совокупность правовых норм, регулирующих отношения имущественные, а также личные неимущественные, связанные с имущественными, и личные неимущественные, не связанные с имущественными, основанные на независимости, имущественной самостоятельности и юридическом равенстве субъектов.

Предмет гражданского права – это общественные отношения, регулируемые нормами гражданского права. Согласно ст. 2 ГК РФ в предмет гражданско-правового регулирования входят:

а) имущественные отношения, складывающиеся между равными, автономными и имущественно самостоятельными участниками по поводу материальных благ, которые включают:

отношения статики, т.е. связанные с нахождением материальных благ у определенного лица (право собственности, ограниченные вещные права);

отношения динамики, связанные с переходом материальных благ от одного лица к другому, возникающие из договора, вследствие причинения вреда, и иных оснований, предусмотренных ГК;

б) личные неимущественные отношения, возникающие между людьми по поводу нематериальных благ и не имеющие экономического содержания:

личные неимущественные, связанные с имущественными (к таковым относятся отношения в сфере интеллектуальной деятельности – это авторские, изобретательские отношения и некоторые отношения по индивидуализации субъектов);

личные неимущественные, не связанные с имущественными, которые возникают по поводу неотъемлемых от личности неимущественных благ, свобод и прав (честь и достоинство, свобода выбора деятельности и т.п.).

Гражданско-правовые способы защиты по общему правилу используются лишь при их нарушении (п. 2. ст. 2 ГК РФ).

Метод правового регулирования – это совокупность способов, приемов и средств воздействия на общественные отношения, упорядочивающие, регулирующие и защищающие их.

Гражданско-правовой метод является *дозволительным* и имеет следующие отличительные черты:

- юридическое равенство субъектов;
- дозволительный характер гражданского права;
- имущественная самостоятельность сторон;
- восстановительный характер защиты;
- имущественная направленность ответственности.

Исковой порядок разрешения конфликтов является для гражданского права преимущественным.

Принципы гражданского права – это закрепленные в правовых актах общеобязательные положения, начала, в соответствии с которыми осуществляется правовое регулирование общественных отношений.

Основу гражданского права составляет следующая совокупность принципов:

- правовое равенство субъектов гражданского права;
- равенство всех форм собственности;
- неприкосновенность собственности (ни один субъект гражданского права не может быть лишен своего имущества иначе, чем по решению суда, вынесенному только в случаях, прямо предусмотренных законом)(исчерпывающий перечень таких случаев дан в п.2 ст.235 ГК);
- инициативность в реализации своих прав;
- свобода договора (421 ГК);
- беспрепятственное осуществление гражданских прав, их восстановление и защита;
- недопустимость злоупотребления правом (ст. 10 ГК);
- самостоятельность.

Функции гражданского права – это целевые установки и назначение правовой системы. Общая юридическая установка гражданско-правовых норм состоит в регулировании общественных отношений.

Выделяют два вида правовых функций. Регулятивная функция заключается в координационно-обеспечительном воздействии на поведение участников общественных отношений гражданско-правовыми средствами. Охранительная функция направлена на защиту гражданских прав от нарушений и носит преимущественно восстановительный характер.

Гражданское право в системе отраслей права. Отграничение гражданского права от других отраслей права проводится путем сравнения его предмета и метода с предметами и методами правового регулирования смежных отраслей права. Гражданское право, основанное на равенстве субъектов, отличается от отраслей, регулирующих отношения, построенные по типу «власть – подчинение», т.е. от конституционного, административного, экологического, финансового права.

Уголовное право охраняет имущественные отношения, устанавливает ответственность, связанную с ограничением личных прав и свобод правонарушителей.

Основу предмета семейного права составляют личные неимущественные отношения, возникающие из кровного родства или брака. Имущественные отношения базируются на личных.

Трудовое право регулирует отношения, возникающие по поводу трудового процесса, и пересекается с гражданским правом при отграничении трудового договора от гражданско-правового договора подряда.

Гражданское право как наука – это систематизированная совокупность знаний о гражданско-правовом регулировании общественных отношений, закономерностях функционирования и развития гражданского законодательства, способах достижения его эффективности, средствах получения новых знаний, необходимых для совершенствования гражданского права.

Наука гражданского права изучает:

гражданско-правовые нормы;
гражданские правоотношения и применение гражданско-правовых норм;
историю и тенденции развития гражданского права как отрасли права и науки.

Тема 2. ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Разделы темы: понятие источников гражданского права; гражданское законодательство и его система; действие гражданского законодательства во времени, в пространстве, по кругу лиц; применение гражданского законодательства; толкование гражданско-правовых норм; аналогия закона и аналогия права.

Источники гражданского права – это правовые акты, в которых содержатся правовые нормы, регулирующие гражданские правоотношения.

К источникам гражданского права относятся:

Конституция Российской Федерации;

Гражданский кодекс Российской Федерации и принятые в соответствии с ним федеральные законы («Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью», «О некоммерческих организациях», «О лицензировании отдельных видов деятельности», «Об авторском праве и смежных правах», «О производственных кооперативах», «О банкротстве» и др.).

К числу иных нормативных актов относятся указы Президента Российской Федерации и постановления Правительства Российской Федерации. Указы Президента РФ применяются в сфере, прямо не урегулированной нормами закона. Правительственные постановления принимаются на основании и во исполнение законов, а также указов Президента РФ, регулирующих гражданско-правовые отношения.

К ведомственным нормативным актам относятся нормативные акты федеральных министерств и ведомств. Их принятие обусловлено прямым указанием на такую возможность в актах, обладающих более высоким уровнем. Все ведомственные нормативные акты, касающиеся прав, свобод и обязанностей

граждан, подлежат обязательной государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ.

В число источников гражданского права входят также обычаи делового оборота. Под ними понимаются сложившиеся и широко применяемые в какой-либо области предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотрены законодательством; нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

Гражданское законодательство – это система федеральных законов, принятых законодательным органом Российской Федерации в установленном порядке и направленных на установление, изменение, отмену норм гражданского права. Категорией гражданского законодательства охватываются только законы. В соответствии со ст. 71 Конституции РФ гражданское законодательство находится в исключительном ведении Российской Федерации.

Действие гражданского законодательства.

Под действием гражданского законодательства во времени понимается специфическая форма его юридического бытия, охватывающая начальный момент, с которого закон вступает в силу, отношения, на которые он распространяется, момент окончания его действия. Порядок введения в действие гражданских законов осуществляется в соответствии с Законом РФ от 14. 06.94. «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат федерального Собрания».

Нормативные акты, содержащие нормы гражданского права, подлежат обязательному официальному опубликованию. Официальное опубликование содержит официальный текст, которым надлежит руководствоваться. Датой принятия федерального закона считается день принятия его Государственной думой РФ в окончательной редакции (ст. 105 ч. 1 Конституции РФ). Федеральные законы подлежат официальному опубликованию в «Российской газете» и «Собрании законодательства РФ» в течение 7 дней после их подписания

Президентом РФ. Они вступают в действие по истечении 10 дней после их официального опубликования, если иное не установлено самим законом.

Указы Президента РФ и постановления Правительства РФ подлежат опубликованию в течение 10 дней после их подписания и вступают в действие по истечении 7 дней после их официального опубликования.

Ведомственные нормативные акты, затрагивающие права и свободы граждан, вступают в действие по истечении 10 дней со дня их официального опубликования в «Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти».

Применение гражданского законодательства.

Нормы, посвященные действию гражданско-правового акта во времени, притом как общие, так и специальные, включены в Гражданский кодекс РФ. Ст. 4 ГК («Действие гражданского законодательства во времени») распространяется на все гражданские отношения, а ст. 422 («Договор и закон») регулирует только вопрос о последствиях принятия гражданских актов для договоров.

Ст.4 ГК, помимо запрещения обратной силы закона, содержит три положения. Одно из них устанавливает, что закон все же может распространяться на отношения, которые возникли до его введения в действие, если на этот счет имеется прямое указание в законе (п. 1 ст.4 ГК). Другое положение: в случае отношений, существовавших до вступления в силу нового гражданского законодательства, оно применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие. Третье положение: в случае отношений сторон по договорам, заключенным до введения в действие акта гражданского законодательства, следует руководствоваться ст. 422 ГК.

Действие закона распространяется на всю территорию Российской Федерации, если самим законом не ограничена территория, на которую данный закон распространяет свое действие.

По общему правилу гражданское законодательство распространяется на всех лиц, находящихся на территории Российской Федерации. Некоторые договорные модели рассчитаны лишь на строго определенный круг участников.

В ГК содержится немало норм, сфера действия которых составляет осуществляемая одной из сторон предпринимательская деятельность.

Ограничения территориального действия нормативных актов может вводиться лишь федеральным законом и только в случаях, когда это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей (п.3 ст. 1 ГК).

Толкование гражданско-правовых норм.

При применении конкретной нормы права необходимо четко уяснить ее смысл и содержание. Этому служат различные способы толкования текста, помогающие устранить возникшие неясности.

В зависимости от *способа толкования* различают: грамматическое, логическое, систематическое, историческое толкование.

В зависимости от *субъекта толкования* различают:

легальное толкование (смысл нормы разъясняется органом, имеющим право делать такие разъяснения – судебным пленумом);

судебное толкование (смысл нормы выявляется судебным органом в решении по конкретному делу);

научное толкование (смысл нормы разъясняется учеными в юридической литературе, на научных конференциях).

В зависимости от *объема толкования* различают:

буквальное толкование (смысл нормы точно соответствует ее тексту);

ограничительное толкование (смысл нормы уже, чем ее буквальный текст);

расширительное толкование (смысл нормы шире, чем ее буквальный текст).

В гражданском праве применяются понятия *аналогии закона* и *аналогии права*.

Аналогия закона – это применение к отношениям, прямо не урегулированным законодательством, соглашением сторон или обычаями делового оборота, норм, регулирующих сходные отношения. Так, учитывая сходство двух типов договоров – купли – продажи и мены, – ГК содержит в главе о мене от-

сылку к главе о купле-продаже. Ст. 1011 ГК, которая регулирует агентские отношения, отсылает к правилам главы о договоре поручения или комиссии. П. 3 ст. 730 ГК предусматривает, что «к отношениям по договору бытового подряда, не урегулированным настоящим Кодексом, применяются законы о защите прав потребителей и иные правовые акты, принятые в соответствии с ними».

При отсутствии в законодательстве таких норм права, обязанности сторон определяются исходя из аналогии права – общих начал и смысла гражданского законодательства (п. 2 ст. 6 ГК).

Н о р м а т и в н о - п р а в о в ы е а к т ы

Гражданский кодекс РФ, Ч. I и II, III

Гражданский кодекс РСФСР 1964 г.

ФЗ от 30.11.94 «О введении в действие части первой ГК РФ».

ФЗ от 26.01.96 «О введении в действие части второй ГК РФ».

ФЗ от 25.05.94 «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания».

Президента РФ от 25.03.92 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента РФ и Правительства РФ».

Постановление Верховного Совета РСФСР от 14.07.92 «О регулировании гражданских правоотношений в период проведения экономической реформы».

Правила подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утвержденные постановлением Правительства РФ от 13.08.97.

Постановление Пленума Верховного суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 01.07.96 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Л и т е р а т у р а

Брагинский М.И. Общие положения нового Гражданского кодекса
// Хозяйство и право. 1995. № 1.

Дозорцев В.А. Проблемы совершенствования гражданского права РФ при

переходе к рыночной экономике // Государство и право. 1994. № 1.

Суханов Е.А. Развитие гражданского законодательства России при переходе к рынку // Гражданское право России при переходе к рынку. М., 1995.

Калмыков Ю.Х. Вопросы применения гражданско-правовых норм. Саратов, 1976.

Калмыков Ю.Х. О значении общих положений гражданского законодательства // Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика. М., 1998.

Карелина М.М. Вопросы применения в судебной практике Гражданского кодекса // Юридический консультант. 1997. № 2.

Проблемы классификации правовых актов в Российской Федерации. // Рос. юстиция. 1998. № 6.

Толстой Ю.К. Гражданское право и гражданское законодательство. // Правоведение. 1998. № 2.

Толстой Ю.К. Принципы гражданского права // Правоведение. 1992. № 2.

Яковлев В.Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. Свердловск, 1972.

Яковлев В.Ф. О Гражданском кодексе Российской Федерации // ВВАС РФ. 1995. № 1.

Тема 3. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ

Разделы темы: понятие и особенности гражданского правоотношения; структура гражданского правоотношения; виды гражданских правоотношений; основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений.

Гражданское правоотношение – это урегулированное нормами гражданского права фактическое общественное отношение, участники которого являются юридически равными носителями гражданских прав и обязанностей.

К особенностям гражданского правоотношения относятся:

самостоятельность, имущественная обособленность и юридическое равен-

ство субъектов гражданского правоотношения;

самостоятельность в определении содержания правоотношения субъектами правоотношения;

имущественный характер правовых гарантий и мер ответственности за нарушение гражданских прав и неисполнение гражданских обязанностей; преимущественно судебный порядок защиты нарушенных гражданских прав.

Структура гражданского правоотношения включает субъекты, объекты, и содержание правоотношения.

Субъекты гражданского правоотношения – это лица, обладающие гражданскими правами и несущие гражданские обязанности в связи с участием в конкретном гражданском правоотношении. К ним относятся:

физические лица (граждане России, иностранные граждане, лица без гражданства);

юридические лица (российские, иностранные, международные, государственные и административно-территориальные образования, обладающие гражданской правосубъектностью).

Правосубъектность – социально-правовая возможность субъекта быть участником гражданских правоотношений. Составными частями гражданской правосубъектности являются правоспособность и дееспособность субъектов.

Объекты гражданского правоотношения – это материальные или нематериальные блага, по поводу которых возникает правоотношение. Материальные блага в гражданском праве называют вещами. Вещи (включая деньги и ценные бумаги), наряду с имущественными правами, именуется имуществом. Процесс создания материальных и духовных благ именуется либо производством работ, либо оказанием услуг.

Идеальные блага выступают в виде:

результатов интеллектуальной деятельности;

личных неимущественных благ.

В каждом гражданском правоотношении различают две стороны – управомоченную и обязанную. Участник гражданского правоотношения, наделен-

ный правом, называется управомоченным лицом (кредитором), а участник, несущий обязанности, – обязанным лицом (должником). Состав участников гражданского правоотношения может изменяться в порядке правопреемства.

Содержание гражданского правоотношения – это субъективные гражданские права и обязанности субъектов гражданского правоотношения.

Субъективное гражданское право есть мера возможного поведения субъекта гражданского правоотношения. Юридические возможности субъекта называют правомочиями. Возможность поведения управомоченного лица включает три правомочия :

возможность собственного поведения (использование вещи лицом, в собственности которого она находится);

право требовать определенного поведения от других субъектов (обязанных лиц), напр., право собственника требовать от других субъектов не мешать ему владеть, пользоваться, распоряжаться;

право на защиту субъективного права путем самозащиты, применения мер оперативного воздействия (удержание вещи) и применения мер государственного принуждения.

Субъективная обязанность – установленная правовыми нормами мера должного поведения обязанного лица, которая включает три элемента:

непрепятствие законным действиям управомоченного лица;

обязанность выполнять законные требования управомоченного лица;

обязанность претерпевать меры, которые законно применяет управомоченное лицо.

Виды гражданских правоотношений.

По характеру взаимосвязи управомоченного и обязанного лица выделяют *абсолютные и относительные* правоотношения.

В *абсолютном* правоотношении субъективному праву управомоченного лица корреспондируется обязанность неопределенного круга обязанных лиц (право собственника владеть, пользоваться, распоряжаться, а обязанность всех других лиц – не мешать собственнику в осуществлении этих правомочий).

В *относительном* правоотношении управомоченному лицу противостоит строго определенное обязанное лицо.

По объему гражданских прав выделяют *имущественные и неимущественные* правоотношения.

Имущественные правоотношения всегда возникают по поводу материальных благ (имущества) и связаны с нахождением имущества у конкретного лица, либо с переходом имущества от одного лица к другому. Для защиты имущественных прав могут применяться только меры имущественного характера.

Неимущественные правоотношения всегда возникают по поводу нематериальных благ, – таких как честь, достоинство, деловая репутация (ст. 150 ГК). Для защиты этих правоотношений наряду с имущественными мерами применяются меры неимущественного характера (признание авторства, публичное опровержение).

По способу удовлетворения интересов управомоченного лица выделяют *вещные и обязательственные* правоотношения.

Вещные правоотношения опосредуют статику имущественных отношений и осуществляются действиями самого управомоченного лица. К вещным правам относятся:

- право собственности;
- право пожизненно наследуемого владения земельным участком;
- сервитуты;
- право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком;
- право оперативного управления;
- право хозяйственного ведения;
- право члена семьи собственника жилого помещения на проживание в нем;
- право пожизненного пользования жилым помещением, установленное в силу договора.

Обязательственные отношения регулируют динамику имущественных отношений. Это отношения по поводу передачи вещи, выполнению работ, оказанию услуг.

По распределению прав и обязанностей между участниками выделяют *простые* и *сложные* правоотношения. Большинство гражданских правоотношений являются сложными, т.е. у каждого участника одновременно имеются как права, так и обязанности (договор купли-продажи).

В *простом* правоотношении у одного участника – только право, а у другого – только обязанность (договор займа).

Некоторые авторы выделяют *корпоративные* правоотношения, к которым относят правоотношения, возникающие на основе участия (членства) субъектов в корпорациях, обладающих признаками юридических лиц. Основания возникновения корпоративных правоотношений различны: участие в учредительном договоре, приобретение права собственности на акции, вступление в кооператив.

Особую группу составляют гражданские правоотношения, включающие права, именуемые законодателем *преимущественными*. Преимущественные права возникают у субъектов только в случаях, прямо предусмотренных в законе. Эти права своеобразны, т.к. выходят за рамки принципа равенства субъектов гражданских правоотношений.

Основаниями возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений служат *юридические факты* – явления реальной действительности, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, т.е. правоотношений.

В ст.8 ГК дан общий перечень оснований возникновения гражданских прав и обязанностей:

договоры и иные сделки;

акты государственных органов и органов местного самоуправления;

судебные решения;

основанные на законе способы приобретения имущества;

создание результатов интеллектуальной деятельности;

причинение вреда;

неосновательное обогащение;

события, с которыми закон или иной правовой акт связывает возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей;

иные действия граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или иными правовыми актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождает гражданские права и обязанности.

Юридические факты разнообразны и классифицируются по различным основаниям.

В зависимости от влияния воли людей на течение юридических фактов выделяют *события* и *действия*.

События – это явления окружающего мира, которые протекают независимо от воли людей. Они подразделяются на абсолютные и относительные.

Абсолютные события – явления, возникновение и развитие которых не связаны с волевой деятельностью субъектов.

Относительные события – явления, возникновение которых обусловлено волевой деятельностью людей, но развивающиеся и протекающие независимо от их воли.

Действия – это явления окружающего мира, возникающие и протекающие по воле людей. Они подразделяются на правомерные и неправомерные. Правомерные действия, в свою очередь, делятся на юридические акты и юридические поступки. Юридические поступки влекут за собой возникновение гражданских прав и обязанностей независимо от воли лиц их совершивших.

Юридические акты – правомерные действия субъектов, имеющие целью возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений. Основным видом юридических актов являются сделки.

Юридический состав – это набор юридических фактов, влекущий возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Н о р м а т и в н о - п р а в о в ы е а к т ы

Конституция РФ.

Гражданский кодекс РФ.

Л и т е р а т у р а

Гражданские правоотношения и их структурные особенности. Свердловск, 1975 (статьи О.А. Красавчикова и В.Ф. Яковлева).

Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. М., 1958.

Матузов И.Н. Личность. Права. Демократия. Теоретические проблемы субъективного права. Саратов. 1972.

Пушкин А.А. Спорные вопросы учения о гражданском правоотношении // Вопросы государства и права. М., 1974.

Сенгищев В.И. Объекты гражданского правоотношения // Актуальные вопросы гражданского права / Под ред М.И. Брагинского. М.: СТАТУТ, 1998.

Суханов Е.А. Развитие института вещных прав при переходе к рынку // Гражданское право России при переходе к рынку. М., 1995.

Тарханов В.А. Гражданское правоотношение. Уфа, 1993.

Толстой Ю.К. К теории правоотношения. Л., 1959.

Ткаченко Ю.Г. Методологические вопросы теории правоотношения. М., 1984.

Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. Гл. 2 и 4. М., 1974.

Тема 4. СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА. ГРАЖДАНЕ (ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА) КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Разделы темы: гражданская правосубъектность; гражданская правоспособность, ее отличие от субъективного гражданского права; гражданская дееспособность и ее разновидности; опека, попечительство, патронаж; признание гражданина безвестно отсутствующим или объявление его умершим; правовой статус граждан-предпринимателей.

Для участия в гражданском обороте физическое лицо должно обладать **гражданской правосубъектностью**, которая включает:

- гражданскую правоспособность;
- гражданскую дееспособность.

Гражданской правоспособностью называется юридическая возможность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, т.е. выступать в качестве субъекта гражданских правоотношений.

Согласно ст. 17 ГК способность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности признается в равной мере за всеми гражданами. Она возникает с момента рождения и прекращается со смертью человека. Равенство гражданской правоспособности всех граждан, находящихся под юрисдикцией российского права, вытекает из провозглашенных и гарантированных гл. 2 Конституции РФ прав и свобод человека и гражданина. Гл. 2 Конституции РФ предопределяет содержание гражданской правоспособности и прямо перечисляет многие ее элементы.

Содержание гражданской правоспособности общим образом определено в ст. 18 ГК. Согласно этой статье граждане могут иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать его, заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью, создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими, совершать любые сделки и вступать в любые обязательства, не противоречащие закону, избирать место жительства, иметь права автора произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности, иметь иные имущественные и личные неимущественные права. Содержащийся в ст. 18 ГК перечень является примерным.

Гражданская правоспособность включает и право заниматься предпринимательской деятельностью в индивидуальном порядке (ст. 23 ГК).

Сделки, прямо или косвенно направленные на ограничение правоспособности, объявляются юридически ничтожными (ст. 22 ГК). Полное лишение правоспособности законодательством не предусмотрено.

Ограничение правоспособности граждан допускается только в случаях (и в порядке), установленных законом: лишение свободы, лишение права заниматься определенной деятельностью представляет собой допускаемые законом ограничения правоспособности граждан, применяемые в качестве санкции за совершенное правонарушение.

Отличие правоспособности от субъективного права заключается в следующем: правоспособность – это а) общая предпосылка возникновения субъективных прав, которые проявляются при наличии определенных юридических фактов; б) абстрактная возможность иметь права, тогда как каждому субъективному праву корреспондируется определенная субъективная обязанность; в) неотъемлемое свойство гражданина, тогда как субъективное право – элемент правоотношений.

Гражданская дееспособность – это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (п.1 ст. 21 ГК). Дееспособность включает прежде всего способность к совершению сделок (сделкоспособность) и способность нести ответственность за неправомерные действия (деликтоспособность). Кроме того, дееспособность включает способность гражданина своими действиями осуществлять его гражданские права и исполнять обязанности.

Дееспособность предоставлена гражданам законом и является юридической категорией. Закон устанавливает неотчуждаемость и невозможность ограничения дееспособности по воле гражданина.

Закон различает несколько разновидностей дееспособности.

Полная дееспособность:

с наступлением совершеннолетия, т.е. с достижением 18-летнего возраста, с момента вступления в брак в случаях, когда это допустимо до совершеннолетия;

с момента объявления несовершеннолетнего, достигшего 16-летнего возраста дееспособным, если он работает по трудовому договору или с согласия

законных представителей занимается предпринимательской деятельностью (эмансипация).

Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет:

совершать сделки малолетних;

распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами;

осуществлять права авторов интеллектуальной собственности;

по достижении 16 лет быть членами кооперативов.

Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 6 до 14 лет:

мелкие бытовые сделки;

сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды и не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации;

сделки по распоряжению средствами, предоставленными законными представителями или с их разрешения третьими лицами для определенной цели или для свободного использования, остальные сделки от их имени совершают их законные представители.

Полностью недееспособными являются:

дети до 6 лет;

признанные судом недееспособными граждане, которые вследствие психического расстройства не могут понимать значения своих действий или руководить ими.

Над недееспособными гражданами устанавливается *опека*. От их имени все сделки совершают их законные представители (родители, усыновители, опекуны).

Дееспособность – неотчуждаемое свойство гражданина, которое может быть ограничено в случаях, установленных законом. Дееспособный гражданин может быть ограничен судом в дееспособности, если он вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение (ст. 30 ГК).

Такой гражданин имеет право самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки; он несет имущественную ответственность по своим обязательствам.

Совершать другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими ограниченно дееспособный гражданин может только с согласия попечителя.

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

Опека, попечительство, патронаж.

Основополагающие нормы об опеке и попечительстве содержатся в ГК РФ (ст. 31- 40). Опека и попечительство устанавливаются для защиты прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан. Опекуны, попечители являются представителями подопечных в силу закона.

Опека устанавливается над малолетними и над гражданами, признанными судом недееспособными, а *попечительство* – над несовершеннолетними и гражданами, ограниченными судом в дееспособности.

Опекун совершает от имени подопечных и в их интересах все необходимые сделки. Он выступает в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами. А *попечитель* помогает ограниченно дееспособному лицу, осуществлять принадлежащие ему права и исполнять обязанности своими советами и дает либо не дает согласия на совершение такими лицами сделок и других юридических действий, которые те не вправе совершать самостоятельно.

Опека и попечительство находятся в ведении органов местного самоуправления, которые назначают опекуна или попечителя с его согласия, а также осуществляют надзор за его действиями. Опекуном или попечителем может быть только совершеннолетнее дееспособное лицо.

Опекун не вправе совершать, а попечитель – давать согласие без предварительного разрешения органа опеки и попечительства на совершение:

сделок по отчуждению, в т.ч. обмену или дарению, имущества подопечного, сдача его внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог;

сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного (п. 2 ст. 37 ГК).

Опекуну, попечителю, их супругам и близким родственникам запрещено совершать сделки с подопечными, за исключением сделок, направленных исключительно к выгоде подопечного.

Прекращение опеки и попечительства возможно в трех формах (ст. 39-40 ГК):

освобождение опекуна (попечителя) от исполнения им своих обязанностей в случаях возвращения несовершеннолетнего его родителям или его усыновления; помещения подопечного в соответствующее воспитательное, лечебное и аналогичное им учреждение; по собственной просьбе опекуна (попечителя) при наличии уважительных причин, делающих невозможным дальнейшее выполнение им своих функций не по его вине;

отстранение опекуна (попечителя) в случае ненадлежащего выполнения им своих обязанностей;

прекращение опеки (попечительства) по достижении подопечным установленного законом возраста, при вступлении несовершеннолетнего подопечного в брак, его эмансипации (п. 2 ст. 21 и ст. 27 ГК), признание судом подопечного дееспособным или отмены ограничений его дееспособности, смерти подопечного или объявления его умершим.

Патронаж. В ГК РФ (ст.41) закреплена специальная форма обеспечения интересов совершеннолетних и полностью дееспособных граждан, которые по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности. По просьбе такого гражданина орган опеки и попечительства устанавливает над ним попечительство в форме патронажа. В этом случае распоряжение имуществом подопечного осуществляется попечителем (помощником) только на основании заключенного с подопечным договора. Установление патронажа не влечет к ограничению дееспособности подопечного.

Безвестное отсутствие гражданина или объявление его умершим.

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

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

Гражданин может быть признан судом безвестно отсутствующим по заявлению заинтересованного лица, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания (п.1 ст. 42 ГК РФ).

Основные юридические последствия признания гражданина безвестно отсутствующим:

- имущество, принадлежащее такому гражданину, передается в доверительное управление;
- у нетрудоспособных членов семьи, состоящих на его иждивении, возникает право на пенсию по случаю потери кормильца;
- согласно ст. 188 ГК прекращается действие доверенности, выданной на имя безвестно отсутствующего, а также выданной им самим;
- супруг гражданина, признанного безвестно отсутствующим, имеет право на расторжение брака в упрощенном порядке через органы ЗАГСа.

Суд отменяет решение о признании гражданина безвестно отсутствующим в случае его явки или получения сведений о месте его нахождения. На основании такого судебного решения отменяется доверительное управление имуществом гражданина и прекращаются другие юридические отношения, возникшие из факта признания его безвестно отсутствующим.

Гражданин может быть объявлен судом умершим в следующих случаях:

- в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение 5 лет;

в месте его жительства нет сведений о нем в течение 6 месяцев после его исчезновения при обстоятельствах, угрожающих смертью или дающих основание предполагать его смерть от определенного несчастного случая;

в течение 2 лет после окончания военных действий нет сведений о месте пребывания лица, пропавшего при их проведении.

Юридическим последствием объявления гражданина умершим является:

открытие наследства;

прекращение обязательств личного характера;

прекращение брака с лицом, объявленным умершим;

возникновение у иждивенцев права на получение пенсий, пособий по случаю потери кормильца.

Объявление гражданина умершим, в отличие от смерти, устанавливает лишь презумпцию, но не сам факт смерти. Поэтому в тех случаях, когда гражданин, объявленный умершим, фактически оказывается живым, решение суда не влияет на его правоспособность.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим, соответствующее решение отменяется судом (п.1 ст. 46 ГК). В этом случае гражданин вправе потребовать от любого лица возвратить сохранившееся имущество, перешедшее к этому лицу безвозмездно (кроме денег и ценных бумаг на предъявителя). Лица, к которым имущество такого гражданина перешло по возмездным сделкам, не обязаны возвращать ему это имущество. Приобретатель обязан возвратить имущество, если будет доказано, что, приобретая имущество, он знал, что гражданин, объявленный умершим, жив. Требование о возврате имущества представляет по своему содержанию виндикационный иск.

Правовой статус граждан-предпринимателей.

Граждане вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Предпринимательской признается самостоятельная деятельность, осуществляемая на свой риск, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке (п.1 ст. 2 ГК).

При осуществлении предпринимательской деятельности в сельском хозяйстве предпринимателем признается глава крестьянского (фермерского) хозяйства. Необходимым условием участия гражданина в предпринимательской деятельности является государственная регистрация его в качестве индивидуального предпринимателя. К гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность без государственной регистрации, применяются правила об ответственности предпринимателя без вины за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств, о недопущении ограничения ответственности перед потребителем и другие нормы, регламентирующие предпринимательскую деятельность.

Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» предусмотрел три случая банкротства гражданина:

банкротство гражданина, не являющегося частным предпринимателем;

банкротство индивидуального предпринимателя;

банкротство крестьянского (фермерского) хозяйства.

Признаком банкротства гражданина является его неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. Согласно ст. 3 Закона о банкротстве должно быть установлено, что соответствующие обязательства или обязанности не исполнены гражданином в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения и что сумма его обязательств превышает стоимость принадлежащего ему имущества.

На основании решения арбитражного суда о признании гражданина банкротом осуществляется продажа его имущества, включенного в конкурсную

массу, с целью погашения долгов. Требования кредиторов удовлетворяются в порядке очередности, предусмотренной ст. 161 Закона о банкротстве.

С момента принятия арбитражным судом решения о признании его банкротом и об открытии конкурсного производства утрачивает силу его регистрация в качестве индивидуального предпринимателя, а также аннулируются выданные ему лицензии. В течение года с момента признания его банкротом индивидуальный предприниматель не может быть зарегистрирован в этом качестве.

Н о р м а т и в н о - п р а в о в ы е а к т ы

Конституция.

Гражданский кодекс РФ.

Семейный кодекс РФ // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

ФЗ «О гражданстве РФ» (ноябрь, 1991).

Закон РФ «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» // ВВС РФ. № 32. 1993.

ФЗ «Об актах гражданского состояния» (ноябрь.1997).

Правила регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации, утвержденные постановлением Правительства РФ. № 173, 1995.

Положение об органах опеки и попечительства РСФСР, утвержденное постановлением Совета Министров РСФСР. № 175, 1986.

Постановление Пленума Верховного Суда РСФСР № 4 от 04.05.90 «О практике рассмотрения судами Российской Федерации дел об ограничении дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими веществами» (в редакции постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.93. М., 1993).

Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 6/8 от 01.07.96. «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах применения судами Закона Российской Федерации», «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» (в редакции Постановлений Пленума ВС РФ от 21.12.93 № 11. и от 25.10.96 № 10).

Л и т е р а т у р а

Гражданское право: Учебник. Ч.1 / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К.Толстого. М.: Проспект, 1998.

Гражданское право: Учебник Ч.1. / Под ред. А.Г. Калпина, А.И. Масляева. М.: Юрист, 1997.

Гражданское право России. Курс лекций. Ч. 1 / Под ред. Щ.Н. Садикова. М.: Юрид. лит., 1996.

Гражданское право: Учебник. Т.1 / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: БЕК, 1998.

Гражданское право. Учебник. Ч.1 / Под ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгало, В.А. Плетнева. М.: Норма-инфра, 1998.

Брагинский М.И. Граждане (физические лица). Юридические лица. (Комментарий Гражданского кодекса РФ) // Хозяйство и право. 1995. № 2.

Ершова Н.М. Опекa и попечительство над несовершеннолетними. М., 1959.

Лаптев В.В. Проблемы предпринимательской (хозяйственной) правосубъектности / Государство и право. 1999. № 11.

Малеин Н.С. О понятии, ограничении и защите правосубъектности граждан / Теоретические вопросы гражданского права. М., 1980.

Тема 5. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА

Разделы темы: понятие, признаки юридического лица; правоспособность юридического лица; средства индивидуализации юридического лица; возник-

новение и прекращение юридических лиц; классификация юридических лиц; виды юридических лиц.

Понятие и признаки юридического лица.

Юридическое лицо – это организация, которая обладает обособленным имуществом на праве собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления, отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом, от своего имени приобретает гражданские права, несет обязанности, выступает истцом и ответчиком в суде, обладает организационным единством. Легальное определение юридического лица закреплено в п. 1 ст. 48 ГК.

Российское законодательство закрепляет обязательные признаки юридического лица, совокупность которых дает возможность организации ставить вопрос о признании ее самостоятельным субъектом гражданских правоотношений. К числу таких признаков относятся следующие.

Имущественная обособленность означает, что юридическому лицу принадлежит обособленное имущество, которое является необходимой предпосылкой для участия в гражданском обороте. Имущество юридического лица может принадлежать ему на праве собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления. Имущество юридического лица обособлено от имущества его учредителей. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс или смету.

Самостоятельная имущественная ответственность. По общему правилу юридическое лицо отвечает по обязательствам всем своим имуществом. В некоторых случаях, прямо предусмотренных законом или учредительными документами, субсидиарную ответственность по обязательствам юридического лица несут его учредители (участники).

Организационное единство предполагает определенную внутреннюю структуру организации, выражающуюся в наличии у нее органов управления, а при необходимости – и соответствующих подразделений для выполнения установленных для нее задач. Организационное единство выражается в закреплённой в учредительных документах (уставе, учредительном договоре либо в

общем положении об организациях данного вида) системе органов юридического лица, их компетенции, взаимоотношениях, целях деятельности юридического лица.

Возможность самостоятельно приобретать гражданские права и нести обязанности и быть истцом или ответчиком в суде.

Юридическое лицо, а не его учредители и участники становится субъектом всех приобретенных им прав и обязанностей.

Правоспособность юридического лица.

Правоспособность – это способность иметь права и нести обязанности. Правоспособность и дееспособность юридического лица возникает одновременно, в момент его государственной регистрации (ст. 49, 51 ГК) и прекращается с даты исключения из единого государственного реестра.

К видам правоспособности юридических лиц относятся следующие.

Общая правоспособность предполагает возможность иметь права и нести обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом (п. 1. ст. 49 ГК). Общей правоспособностью обладают хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы.

Специальная правоспособность означает, что юридическое лицо обладает теми гражданскими правами и несет те обязанности, которые предусмотрены в его учредительных документах и соответствуют цели создания юридического лица. Специальной правоспособностью наделены унитарные государственные и муниципальные предприятия, некоммерческие организации (ст. 113-115, 117 ГК).

Отдельными видами деятельности как при общей, так и при специальной правоспособности юридические лица могут заниматься лишь при наличии лицензии.

Под *лицензированием* понимается выдача специального разрешения на ведение соответствующей деятельности уполномоченными на то органами. Перечень лицензируемых видов деятельности установлен ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 25.09.98.

Средства индивидуализации юридического лица.

Наименование юридического лица должно содержать указание на организационно-правовую форму юридического лица, а для некоммерческих организаций, унитарных предприятий и в иных случаях, предусмотренных законом, – указание на характер деятельности юридического лица. Коммерческие организации обязаны иметь фирменное наименование, которое регистрируется вместе с регистрацией самого юридического лица. Право на фирму является личным правом и имеет абсолютный характер.

Местом нахождения юридического лица признается место его государственной регистрации (п.2 ст. 54 ГК), если в соответствии с законом в его учредительных документах не установлено иное.

Товарные знаки (знаки обслуживания) являются условными обозначениями, используемыми для отличия однородных товаров и услуг, выпускаемых (оказываемых) различными производителями. Товарный знак (знак обслуживания) порождает исключительное право на его использование.

Возникновение и прекращение юридических лиц.

В законодательстве закреплено несколько способов (порядков) *создания* юридических лиц.

Явочно-нормативный (заявительный, регистрационный) порядок исключает необходимость получения предварительного разрешения органов публичной власти на создание юридического лица. Учредители обращаются в регистрационный орган, который не вправе отказать им в регистрации создаваемой организации при отсутствии каких-либо нарушений правовых норм с их стороны. В таком порядке создается большинство юридических лиц.

Разрешительный порядок создания некоторых юридических лиц связан с необходимостью получения предварительного разрешения (согласия) от органов публичной власти на создание соответствующего юридического лица. В таком порядке создаются коммерческие банки, страховые компании.

В обоих случаях юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации (п.2 ст. 51 ГК).

Прекращение юридического лица производится путем:

реорганизации;

ликвидации;

при банкротстве.

Реорганизация юридического лица осуществляется в следующих формах:

слияние нескольких юридических лиц в одно;

присоединение одного или нескольких юридических лиц к другому;

разделение юридического лица на несколько самостоятельных организаций;

выделение из состава юридического лица (не прекращающего при этом своей деятельности) одного или нескольких новых юридических лиц;

преобразование юридического лица из одной организационно-правовой формы в другую (п.1 ст. 57 ГК).

Во всех этих случаях, за исключением выделения, прекращается деятельность по крайней мере одного юридического лица с переходом его прав и обязанностей к вновь создаваемому юридическому лицу.

Реорганизация юридического лица всегда влечет за собой возникновение правопреемства.

Реорганизация юридических лиц оформляется либо передаточным актом (при слиянии, присоединении, преобразовании), либо разделительным балансом (при разделении, выделении) – ст. 58 ГК.

Реорганизация считается завершенной (состоявшейся) с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц, а в случае присоединения – с момента государственной регистрации прекращения деятельности присоединенного юридического лица (п.4 ст. 57 ГК).

Ликвидация юридического лица представляет собой способ прекращения его деятельности при отсутствии правопреемства в правах и обязанностях (п.1 ст. 61 ГК).

Закон устанавливает специальный порядок ликвидации юридического лица. Она может осуществляться добровольно, по решению учредителей либо упол-

номоченного на то органа юридического лица. Возможна и принудительная ликвидация в соответствии с судебным решением (п. 2 ст. 61 ГК).

Предусмотренная законом обязательная процедура ликвидации рассчитана прежде всего на защиту интересов кредиторов. Ликвидация должна проводиться под контролем органа, осуществившего государственную регистрацию юридического лица.

Ликвидация начинается с назначения специальной ликвидационной комиссии, к которой переходят все полномочия по управлению делами юридического лица (п. 2, 3 ст. 62 ГК).

Ликвидационная комиссия обязана опубликовать извещение о ликвидации юридического лица, а также о порядке и сроке заявления требований его кредиторами (срок не может быть менее 2 месяцев) и письменно уведомить всех известных ему кредиторов.

По истечении срока для предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, в котором отражаются сведения о фактическом состоянии имущества, перечне заявленных кредиторами требований и результатах их рассмотрения. Баланс утверждается лицами, органом, принявшим решение о ликвидации по согласованию с регистрирующим органом.

В случае недостаточности денежных средств для удовлетворения требований кредиторов ликвидационная комиссия продает имущество с публичных торгов. При недостатке и этого имущества в некоторых случаях возможно обращение с иском об удовлетворении оставшейся части требований за счет имущества учредителя (полных товарищей, участников обществ с дополнительной ответственностью, производственных кооперативов, ассоциаций и союзов).

Со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса начинаются расчеты с кредиторами юридического лица. Они проводятся в порядке очередности, установленной ст. 64 ГК РФ.

После завершения всех расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет окончательный ликвидационный баланс, который утверждается лицами и органом, принявшими решения о ликвидации по согласованию с регистрирующим органом (п. 5 ст. 63 ГК РФ). Остаток имущества передается учредителям или участникам юридического лица, а при ликвидации некоторых некоммерческих организаций используется на цели, предусмотренные законодательством и их учредительными документами.

Ликвидация считается завершенной, а юридическое лицо прекратившим свое существование с момента внесения записи об этом в государственный реестр (п. 8 ст. 63 ГК РФ).

Банкротство (несостоятельность) наступает в случаях невозможности (неспособности) полного удовлетворения юридическим лицом всех денежных требований своих кредиторов.

Отношения, связанные с банкротством юридического лица, урегулированы ФЗ РФ «О несостоятельности (банкротстве)» от 08.01.98. (далее – ФЗ)

Банкротом может быть объявлена любая коммерческая организация (кроме казенного предприятия), а также потребительский кооператив и благотворительный и иной фонд (ст. 65 ГК, ст. 1 ФЗ).

Несостоятельность может быть признана в судебном порядке либо объявлена самим должником (ст. 65 ГК, 24, 181-183 ФЗ).

К неисправному должнику могут быть применены следующие меры.

1. *Досудебная санация*, т.е. оказание юридическому лицу финансовой помощи его собственником, кредиторами или иными лицами (ст. 26, 27 ФЗ). В рамках проведения досудебной санации происходит полное погашение требований по обязательствам и обязательным платежам. Финансовая помощь оказывается тем должникам, относительно которых можно сделать вывод о возможности в течение определенного периода времени восстановить их платежеспособность.

2. *Мировое соглашение* должника с кредитором (ст. 120 ФЗ). Содержание мирового соглашения могут составлять условия об отсрочке или рассрочке

исполнения обязательств должника; об уступке прав требования должника; об исполнении его обязательств третьими лицами; об уменьшении долга; о прекращении обязательств путем отступного, новации, прощения долга либо об удовлетворении требований кредиторов иными законными способами. При наличии оснований, предусмотренных законом, мировое соглашение может быть признано недействительным (ст. 127 ФЗ), либо расторгнуто по решению арбитражного суда при неисполнении должником условий мирового соглашения в отношении не менее трети требований кредиторов (п. 3 ст. 129 ФЗ).

3. *Внешнее управление*, осуществляемое арбитражным управляющим, который назначается арбитражным судом. На период внешнего управления вводится мораторий – отсрочка удовлетворения требований кредиторов, которая распространяется на долги, которые возникли до назначения этого управления (ст. 70 ФЗ).

С момента принятия арбитражным судом заявления о банкротстве предусматривается введение периода наблюдения, для осуществления которого судом может назначаться временный управляющий. Цель периода наблюдения – сохранение имущества должника для соразмерного удовлетворения требований всех кредиторов. В период наблюдения органы управления должника не вправе совершать большинство сделок без согласия временного управляющего, а также не могут принимать решения о реорганизации или ликвидации должника, его участия в иных юридических лицах, выплате дивидендов. Временным управляющим в этот период проводится анализ финансового состояния должника и устанавливается размер требований всех его кредиторов. Последние на своем общем собрании принимают решение либо о применении к должнику предупредительных мер, либо об обращении в суд с ходатайством о признании его банкротом и об открытии конкурсного производства.

Конкурсное производство открывается с момента судебного признания должника банкротом (п. 1 ст. 97 ФЗ). Оно относится к ликвидационным процедурам, влекущим за собой прекращение юридического лица, и осуществляется назначенным судом конкурсным управляющим в срок не более года. Все

полномочия по управлению делами переходят к конкурсному управляющему, полномочия которого определены в ст. 101 ФЗ. Конкурсный управляющий проводит инвентаризацию и оценку выявленного имущества должника, которое предназначено для удовлетворения требований кредиторов (конкурсной массы). Имущество, составляющее конкурсную массу, продается управляющим с согласия кредиторов по общему правилу, на открытых (публичных) торгах. Из вырученных от продажи сумм производятся расчеты с кредиторами в порядке, установленном законом для ликвидации юридического лица (п. 1-3 ст. 64, ст. 106-111 ФЗ). По завершении расчетов с кредиторами конкурсный управляющий представляет суду отчет с приложением реестра требований кредиторов и документов, подтверждающих продажу имущества и погашение требований кредиторов. После этого суд выносит определение о завершении конкурсного производства, которое является основанием для внесения записи в реестр юридических лиц о ликвидации юридического лица – должника.

Банкротство отдельных видов юридических лиц обладает некоторыми особенностями, предусмотренными законодательством (134, 139 ФЗ).

Классификация юридических лиц.

По целям деятельности юридические лица подразделяются на *коммерческие* и *не коммерческие*.

Основная цель *коммерческих юридических лиц* – извлечение прибыли. Прибыль эта делится между их участниками. Коммерческие организации обладают *общей* правоспособностью, они могут создаваться только в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий (п. 2 ст. 50 ГК и абз. 1. П.1 ст. 6 ФЗ «О введении в действие части первой Гражданского кодекса РФ»).

Некоммерческие юридические лица могут заниматься коммерческой деятельностью лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы и соответствуют им. Некоммерческие организации обладают *специальной* правоспособностью. Прибыль идет на достижение тех це-

лей, для исполнения которых они созданы. Они могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций, финансируемых собственником учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом.

В зависимости от прав учредителей (участников) в отношении юридических лиц или их имущества юридические лица делятся на те, в отношении которых их учредители имеют следующие виды прав.

1. *Обязательственные права.* Участники с передачей имущества юридическому лицу полностью утрачивают свои вещные права на него, но приобретают обязательственные права в отношении самого юридического лица (хозяйственные товарищества и общества, производственные, потребительские кооперативы).

2. *Вещные права.* К этой группе относятся юридические лица, учредители которых сохраняют право собственности или иное вещное право на переданное имущество, а юридическому лицу принадлежит право хозяйственного или оперативного управления на данное имущество (государственные, муниципальные унитарные предприятия, учреждения).

3. *Не имеют никаких прав.* Учредители и участники этой группы юридических лиц не имеют ни обязательственных прав в отношении самого юридического лица, ни вещных прав на его имущество (п. 3 ст. 48 ГК). К ним относятся общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

Виды юридических лиц.

Хозяйственные товарищества и общества. Наиболее распространенные виды коммерческих организаций, хозяйственные товарищества и общества, образуемые для систематического занятия предпринимательской деятельностью. Это коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом (п. 1 ст. 66 ГК РФ).

Собственностью товариществ и обществ является имущество, созданное за счет вкладов учредителей и произведенное организациями в процессе их дея-

тельности. Участники их приобретают требования обязательственно-правового характера к этим юридическим лицам.

Хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полного товарищества и товарищества на вере, а хозяйственные общества – в форме акционерного общества, общества с ограниченной или дополнительной ответственностью (п. 2, 3 ст. 66 ГК).

Товарищество – это объединение лиц, а общество – объединение капиталов. Этим обусловлены следующие различия между ними.

Объединения лиц, помимо имущественных вкладов, предполагают непосредственное, личное участие в делах товарищества, тогда как в обществе достаточно просто участвовать капиталом.

Участниками товарищества могут быть только коммерческие организации и индивидуальные предприниматели (п. 4 ст. 66 ГК). При этом конкретный предприниматель (или коммерческая организация) одновременно может быть участником лишь одного товарищества. Участниками же общества могут быть любые субъекты гражданского права. Одно лицо может одновременно быть участником нескольких обществ.

Товарищество характеризуется полной имущественной ответственностью товарищей своим личным имуществом по обязательствам товарищества (солидарно-субсидиарной ответственностью), тогда как участники общества никакой имущественной ответственности не несут (кроме участников обществ с дополнительной ответственностью, полностью не внесших свою долю в уставный капитал общества). Вклады участников являются собственностью обществ, следовательно они несут только риск убытков в размере этих вкладов.

Полное товарищество – это товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом (ст. 69 ГК).

Полное товарищество создается на основании подписанного его участниками учредительного договора, потому что отсутствие специальных органов управления устраняет надобность в уставе.

Ведение дел в товариществе возможно в трех вариантах:

каждый участник действует от его имени;

все участники действуют совместно;

отдельные участники действуют от его имени на основании поручения.

Наряду с ведением дел участник обязан внести не менее половины своего вклада в капитал товарищества к моменту его регистрации.

Участник полного товарищества наряду с правомочиями, признаваемыми законом за любым участником общества или товарищества (п.1 ст. 67 ГК), вправе знакомиться со всей документацией по ведению дел в товариществе. Он вправе возмездно или безвозмездно передать свою долю в складочном капитале товарищества (часть ее) как другому товарищу, так и третьему лицу, не участвующему в товариществе (ст. 79 ГК). Он может выйти из товарищества в любой момент, отказавшись от участия в нем, заявив об этом не менее чем за 6 месяцев до фактического выхода (ст. 77 ГК).

Распределение прибылей и убытков между его участниками производится пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором.

Нарушение обязанностей товарища служит основанием для возмещения причиненных тем самым убытков, а также исключения товарища из числа участников товарищества в судебном порядке.

Наряду с общими основаниями прекращения деятельности юридических лиц (ст.61 ГК) полное товарищество прекращается в случае, когда в нем остается единственный участник (ст. 81 ГК).

Товарищество на вере (коммандитное) в отличие от полного товарищества состоит из двух групп участников. К первой относятся полные товарищи, осуществляющие от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающие по его обязательствам своим имуществом, ко второй – вкладчи-

ки (коммандитисты), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества в пределах внесенных ими вкладов (п. 1 ст. 82 ГК).

Вкладчики не участвуют в управлении товариществом, они вправе только:

знакомиться с годовым отчетом товарищества;

получать часть прибыли товарищества;

преимущественно перед полными товарищами получать причитающуюся им часть оставшегося после ликвидации товарищества имущества;

выйти из товарищества по окончании финансового года.

Фирменное наименование товарищества на вере должно содержать имена всех полных товарищей и слов «товарищество на вере» либо имя одного полного товарища с добавлением слов «и компания» и слов «товарищество на вере».

Учредительным документом товарищества на вере является учредительный договор, подписываемый только полными товарищами.

В случае выхода из товарищества всех коммандитистов оно ликвидируется либо преобразуется в полное товарищество. Коммандитное товарищество сохраняется, если в нем участвует хотя бы один полный товарищ и один вкладчик.

В целом правовой статус товарищества на вере определяется теми же правилами, что и статус полного товарищества (п. 5 ст. 82 ГК). Исключение составляют нормы, регламентирующие положения вкладчиков.

Общество с ограниченной ответственностью (ООО) – учрежденная одним или несколькими лицами организация, уставный капитал которой разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (п.1 ст. 87 ГК).

Правовой статус обществ с ограниченной ответственностью определен Федеральным законом «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 08.02.98.

Согласно п. 2 ст. 1 ФЗ особенности правового положения, порядка создания, реорганизации и ликвидации обществ с ограниченной ответственностью в сферах банковской, страховой и инвестиционной деятельности, а также в области производства сельскохозяйственной продукции определяются федеральными законами.

Число участников не должно быть более 50 (ст. 59 ФЗ). На участников общества, внесших вклады не полностью, возлагается ответственность по его обязательствам в пределах стоимости неоплаченной части вклада каждого из них.

Учредительными документами общества с ограниченной ответственностью являются учредительный договор и устав (ст. 11 ФЗ). Учредительный договор является документом, регулирующим создание общества и взаимоотношения учредителей друг с другом и с обществом на период его существования и должен отвечать требованиям, предъявляемым ГК к договорам, а также отражать особенности, предусмотренные ФЗ для данного договора как учредительного документа.

Требования к содержанию устава общества определяются п. 2 ст. 12 ФЗ.

Высшим органом общества является общее собрание его участников, компетенция собрания закреплена в ст. 91 ГК. Текущее управление обществом осуществляется выборным исполнительным органом, правлением либо директором.

Минимальный размер уставного капитала определен законом и должен быть не менее стократной величины минимального размера оплаты труда, установленного ФЗ на дату представления документов для государственной регистрации общества. На момент регистрации должно быть внесено не менее половины уставного капитала, а остальная часть – в течение первого года деятельности общества.

В качестве вклада в уставный капитал общества могут вноситься деньги, ценные бумаги, другие вещи, имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку. Денежная оценка неденежных вкладов, в т.ч. имуществ-

венных и иных прав, подлежит единогласному утверждению решением общего собрания всех участников общества. При внесении неденежного вклада, с номинальной стоимостью, превышающей сумму, эквивалентную 200 минимальным размерам оплаты труда, требуется его оценка независимым оценщиком, которая должна быть произведена в соответствии с ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» от 29.07.98. Увеличение уставного капитала за счет имущества общества осуществляется в соответствии со ст. 18 ФЗ.

Свою долю (ее часть) в уставном капитале можно продать или иным образом уступить одному или нескольким участникам общества (ст. 21 ФЗ). Если устав этого не запрещает, возможно отчуждение доли (ее части) третьим лицам. При этом участники общества пользуются преимущественным правом покупки. Если устав общества запрещает отчуждение доли третьим лицам, а другие участники отказываются от ее приобретения, то общество должно само приобрести эту долю.

В порядке правопреемства доля участника в уставном капитале переходит к наследникам (правопреемникам), если уставом не предусмотрено иное.

Участник общества имеет право свободного выхода из него (ст. 26 ФЗ). Законом и учредительными документами должны быть предусмотрены порядок, способы и сроки такого выхода. Участнику выплачивается стоимость части имущества, соответствующей его доли в уставном капитале. Выплата действительной стоимости доли должна быть осуществлена не позднее 6 месяцев с момента окончания финансового года, в котором подано заявление о выходе, если уставом не предусмотрен меньший срок.

Сделки, в совершении которых имеется заинтересованность (ст. 45 ФЗ), а также крупные сделки (ст. 46 ФЗ) заключаются в случаях, предусмотренных ФЗ, с согласия общего собрания участников либо совета директоров.

Общество с дополнительной ответственностью (ОДО) – учрежденная одним или несколькими лицами организация, уставный капитал которой разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участ-

ники общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех размере, кратном стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества (ст. 95 ГК). К ОДО применяются нормы ГК и ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

От ООО ОДО отличается тем, что при недостаточности имущества для удовлетворения требований кредиторов его участники отвечают субсидиарно в солидарном порядке. Размер ответственности последних, в отличие от полных товарищей, ограничен лишь той частью их имущества, которая кратна сумме внесенных ими вкладов.

Акционерное общество (АО) – коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу (п.1 ст. 7 ФЗ «Об акционерных обществах» от 26.12.95).

Акционеры не отвечают по обязательствам общества и при убыточности его деятельности рискуют только стоимостью принадлежащих им акций. Солидарную ответственность по обязательствам АО несут только участники, оплатившие акции не полностью, и лишь в пределах неоплаченной части их стоимости.

Акционерные общества по типу подразделяются на открытые (ОАО) и закрытые (ЗАО) (п. 1 ст. 7 ФЗ). ОАО может использовать две формы эмиссии: открытую и закрытую подписку. При открытой подписке акции распространяются среди неограниченного круга инвесторов, при закрытом – среди заранее известных лиц (п. 1 ст. 97 ГК, п. 3 ст. 7 ФЗ). Число акционеров закрытого акционерного общества не должно превышать 50, в противном случае общество подлежит преобразованию в открытое.

Участник ОАО не ограничен в праве отчуждать принадлежащие ему ценные бумаги. Участник ЗАО обязан оповестить о них остальных акционеров и выждать срок, установленный законом и уставом общества, в течение которо-

го остальные акционеры или само общество могут воспользоваться преимущественным правом приобретения акций.

Уставный капитал АО представляет собой сумму номинальной стоимости акций, приобретенных его участниками (ст. 99 ГК, ст. 25 ФЗ). Нижняя граница размера уставного капитала: для открытого общества – тысячекратная, для закрытого – стократная сумма минимального размера оплаты труда, установленного законом на дату государственной регистрации общества (ст. 26 ФЗ).

Уставный капитал АО оформляется акциями, которые разрешено выпускать лишь ему (п. 7 ст. 66 ГК).

АО создается по решению его учредителей, одновременно утверждающих его устав. Устав общества является его единственным учредительным документом (п. 3 ст. 98 ГК, п.1 ст. 11 ФЗ). В уставе АО наряду с общими сведениями, которые необходимо указывать в учредительных документах всякого юридического лица, должны содержаться условия о категориях выпускаемых обществом акций, их количестве и номинальной стоимости (п.3 ст. 98 ГК, п. 3 ст. 11 ФЗ).

При учреждении АО все его акции первоначально должны быть распределены среди его учредителей (п. 3 ст. 99 ГК) и оплачено ими по номиналу. Лишь после этого возможно проведение открытой подписки на акции (в открытых обществах).

В ОАО с большим количеством участников создается трехзвенная структура управления.

1. Общее собрание акционеров, имеющее исключительную компетенцию, определенную законом (п.1 ст. 103 ГК, ст. 48 ФЗ). Она включает следующие вопросы:

об изменении устава общества, в т.ч. размера его уставного капитала;

о реорганизации и ликвидации общества;

об избрании наблюдательного совета, исполнительного органа и ревизионной комиссии (ревизора) (последние вопросы уставом могут быть отнесены к компетенции его наблюдательного совета);

об утверждении годовых отчетов и балансов общества и распределении прибылей и убытков;

о совершении некоторых крупных сделок и др.

2. Наблюдательный совет (совет директоров) общества также имеет исключительную компетенцию, определяемую не только законом, но и уставом общества (п. 2 ст. 103 ГК, ст. 65 ФЗ). К компетенции совета директоров относятся:

вопросы подготовки и созыва общего собрания;

образование исполнительного органа общества и досрочное прекращение его полномочий;

использование резервных и иных фондов общества;

утверждение внутренних документов общества;

дача согласия на заключение некоторых сделок;

рекомендации по размеру дивиденда и порядку его выплаты и др.

3. Исполнительный (волеизъявляющий) орган общества может быть либо единоличным (директор, генеральный директор), либо коллегиальным (правление, дирекция). Он осуществляет руководство текущей деятельностью общества и решает все вопросы, не отнесенные к исключительной компетенции волеобразующих органов общества.

В АО должен вестись реестр акционеров (ст. 44 ФЗ). Участники АО обладают всеми правами участников обществ и товариществ, предусмотренных п. 1 ст. 67 ГК. Лишь владельцы привилегированных акций общества по общему правилу не имеют права голоса на общем собрании, за исключением случаев, предусмотренных п. 3-5 ст. 32 ФЗ.

Дочерним обществом признается хозяйственное общество, действия которого определяются другим (основным) хозяйственным обществом или товариществом, либо в силу преобладающего участия в уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом (п. 1 ст. 105 ГК; п. 2 ст. 6 ФЗ об акционерных обществах; п.2 ст. 6 ФЗ об обществах с ограниченной ответственностью).

Последствия признания общества дочерним:

во-первых, общество, которое вправе давать дочернему обществу обязательные условия, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным во исполнение таких указаний;

во-вторых, при доказанности вины основного общества в банкротстве дочернего возникает его субсидиарная ответственность перед кредиторами дочерней компании; дочернее общество ни при каких условиях не отвечает по долгам «материнской» компании.

Зависимым обществом признается хозяйственное общество, в уставном капитале которого другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более 20% участия (голосующих акций или долей) (п.1 ст. 106 ГК; п.4 ст. 6 ФЗ об акционерных обществах, п.4 ст. 6 ФЗ об обществах с ограниченной ответственностью).

Закон устанавливает два последствия такой зависимости:

во-первых, преобладающее общество должно публично объявить о своем участии в зависимом обществе для сведения всех других участников имущественного оборота;

во-вторых, антимонопольное законодательство может предусматривать ограничения (пределы) такого участия.

Дочерние и зависимые общества не являются отдельной организационно-правовой формой юридических лиц.

Производственный кооператив (артель) – добровольное объединение не являющихся предпринимателями граждан для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом (или ином) участии и объединении определенных имущественных (паевых) взносов, при их личной ограниченной субсидиарной ответственности по обязательствам этой коммерческой организации (п. 1 и 2 ст. 107 ГК).

Подробная регламентация статуса производственных кооперативов содержится в ФЗ "О производственных кооперативах" от 8.05.96 г. и "О сельскохозяйственной кооперации" от 8.12.95 г.

Закон предусматривает обязательный минимум учредителей и участников производственного кооператива – не менее пяти членов (п. 3 ст. 108 ГК; ст. 4 ФЗ о производственных кооперативах).

Кооператив создается на основании устава. Структура его управления следующая.

Общее собрание – высший орган управления кооперативом. Исключительная его компетенция установлена законом и может быть расширена уставом конкретного кооператива. К ней отнесены:

вопросы изменения устава кооператива;

вопросы образования и прекращения полномочий других его органов и ревизионной комиссии;

прием и исключение членов кооператива;

утверждение его годовых отчетов и бухгалтерских балансов, а также распределение прибыли и убытков;

решения о реорганизации и ликвидации кооператива и др. (п.3 ст. 110 ГК; п. 1 ст. 15 ФЗ о производственных кооперативах, п. 2 ст. 20 ФЗ о сельхозкооперации).

Наблюдательные советы (с числом членов более 50) – действующие органы контроля за деятельностью исполнительных органов. Их компетенция определена п. 1 ст. 110 ГК; ст. 16 ФЗ о производственных кооперативах.

Исполнительными органами кооператива являются правление (коллегиальный орган) и его председатель (единоличный орган).

Все члены кооператива имеют равное право на участие в управлении делами кооператива, обладая одним голосом независимо от размера пая (п. 4 ст. 110 ГК; п.2 ст. 15 ФЗ). Они имеют право преимущественной покупки пая в имуществе кооператива.

Члены кооператива несут дополнительную ответственность по долгам кооператива.

Производственный кооператив может быть преобразован по единогласному решению его членов в хозяйственное товарищество или общество

(ст. 112 ГК, ст. 26 ФЗ о производственных кооперативах).

Реорганизация и ликвидация производственного кооператива осуществляется в соответствии с общими правилами гражданского законодательства о реорганизации и ликвидации юридических лиц.

Унитарное предприятие (УП) – коммерческая организация, имущество которой остается неделимой собственностью ее учредителя (п. 1 ст. 113 ГК). Унитарное предприятие, учреждаемое публичным собственником, является единственной разновидностью коммерческих организаций, обладающих целевой (специальной) правоспособностью (п.1 ст. 49 ГК). Сделки, совершенные УП с нарушением его правоспособности, являются недействительными (ст. 173 ГК).

В фирменном наименовании УП должно содержаться указание на собственника его имущества (учредителя). Единственным учредительным документом унитарного предприятия является его устав, в котором обязательно должны указываться предмет и цель деятельности предприятия. Органом УП, представляющего его интересы, является руководитель (директор) предприятия. Он назначается собственником и ему подотчетен.

Имущество унитарного предприятия именуется фондом. Уставный фонд должен быть полностью оплачен учредителем к моменту государственной регистрации.

УП не являются собственниками закрепленного за ними имущества. В отношении этого имущества они обладают ограниченным вещным правом. Собственником имущества УП является его учредитель.

Унитарные предприятия существуют в двух разновидностях:

основанные на праве хозяйственного ведения;

основанные на праве оперативного управления (казенные) (ст. 114, 115 ГК).

Особенности казенного предприятия:

оно может быть создано только на базе федеральной собственности по решению федерального правительства;

субсидиарную ответственность по его долгам несет Российская Федерация (п. 5 ст. 115 ГК);

оно не может быть признано банкротом;

оно вправе самостоятельно распоряжаться только произведенной продукцией (если иное не установлено законом, иными правовыми актами); для совершения казенным предприятием любых сделок по распоряжению имеющимся у него имуществом требуется обязательное согласие собственника, если речь не идет о готовой продукции (ст. 297 ГК);

собственник закрепленного за казенным предприятием имущества вправе изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество.

Особенности унитарных предприятий, созданных на праве хозяйственного ведения:

они могут создаваться как федеральным собственником, так и субъектами РФ и муниципальными образованиями;

они могут создавать дочерние предприятия (ст. 114 ГК);

они получают согласие у собственника на совершение сделок по распоряжению недвижимым имуществом предприятия (ст. 295 ГК).

Все виды унитарных предприятий отвечают по своим обязательствам всем закрепленным за ними имуществом (п. 5 ст. 113 ГК).

Собственник закрепленного за унитарным предприятием имущества вправе:

создавать и ликвидировать предприятие;

определять цели деятельности и утверждать устав предприятия;

назначать органы управления предприятия;

получать установленную часть доходов предприятия.

Некоммерческие организации – организации, не имеющие в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли и не распределяющие полученную прибыль между участниками. Такие организации могут заниматься предпринимательством лишь постольку, поскольку это служит достижению

целей, ради которых они созданы, и соответствует этим целям (п. 1, 3 ст. 50 ГК).

Некоммерческие организации создаются для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и других общественно полезных целей. В связи с этим они, в отличие от коммерческих, имеют целевую правоспособность (п.1 ст. 49 ГК) и используют имеющееся у них имущество лишь для достижения целей, предусмотренных учредительными документами (п. 4 ст. 213 ГК). Ст. 50 ГК перечисляет организационно-правовые формы, в которых могут создаваться некоммерческие организации: потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации; финансируемые собственником учреждения, благотворительные и иные фонды, а также объединения коммерческих и (или) некоммерческих организаций в форме ассоциаций и союзов.

Иные законы предусматривают возможность создания таких юридических лиц в форме: некоммерческих партнерств и автономных некоммерческих организаций; торгово-промышленных палат; товарных бирж; товариществ собственников жилья.

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

К числу потребительских относятся жилищные и жилищно-строительные, гаражные кооперативы, дачные и садоводческие товарищества, потребительские общества и др.

Потребительский кооператив создается в соответствии с решением его учредителей на основании устава, являющегося единственным учредительным документом. Членами его могут быть как граждане, так и юридические лица. Потребительские кооперативы должны учреждаться не менее чем тремя лицами, они не могут создаваться одним учредителем или состоять из единственного участника.

Структура управления аналогична производственному кооперативу.

Кооператив является собственником имущества, переданного ему в качестве взносов его членами (п. 3 ст. 213 ГК РФ). Одновременно пайщики имеют к кооперативу обязательственные права: получать долю дохода, право участвовать в управлении кооперативом, избирать и быть избранным в его органы. Вместе с тем, в соответствии с п. 4 ст. 218 ГК, члены жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива полностью внесшие свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное этим лицам кооперативом, приобретают право собственности на указанное имущество.

По обязательствам кооператива его члены солидарно несут субсидиарную ответственность в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого.

Законом не исключается осуществление потребительским кооперативом некоторых видов предпринимательской деятельности, доходы от которой по решению общего собрания могут распределяться между его членами или направляться на общие нужды (п. 5 ст. 116 ГК).

Ликвидация потребительского кооператива (добровольная или по решению суда) производится по основаниям и в порядке, предусмотренным ст. 61 ГК. Потребительский кооператив может быть ликвидирован вследствие несостоятельности (банкротства).

Общественные и религиозные организации – основанное на началах членства объединение граждан, созданное ими на базе общности нематериальных интересов для совместного удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей, в т.ч. для совместного осуществления и защиты некоторых своих прав и интересов (п. 1 ст. 117 ГК).

Это творческие и профессиональные союзы, политические партии, благотворительные, спортивные, религиозные и другие организации и объединения. Деятельность общественных и религиозных организаций регулируется ФЗ от

19.05.95 «Об общественных объединениях», от 26 .09.97 «О свободе совести и религиозных объединениях».

Гражданская правоспособность общественного объединения как юридического лица возникает с момента его государственной регистрации органами юстиции РФ.

Общественные организации создаются по инициативе не менее трех граждан, а религиозные – в составе не менее 10 граждан. Закон допускает в число учредителей и участников общественных организаций юридические лица, но только те, которые сами являются общественными объединениями.

Учредительным документом общественной или религиозной организации является ее устав, утвержденный учредителями и зарегистрированный в органах юстиции.

Общественные и религиозные организации обладают целевой правоспособностью, а их участие в имущественном обороте носит строго целевой характер.

Они являются едиными и единственными собственниками принадлежащего им имущества, а их участники (члены) не обладают никакими имущественными правами (п. 3 ст. 48, п. 2 ст. 117, п. 4 ст. 213 ГК). Никакой взаимной имущественной ответственности этих организаций и их членов не существует (п. 2 ст. 117 ГК).

К числу некоммерческих организаций, имеющих строго целевой характер, относятся *фонды*.

Фондом признается не имеющая членства организация, созданная на основе добровольных имущественных взносов учредителей в социально-культурных, благотворительных, образовательных и иных общественно полезных (некоммерческих) целях (п. 1 ст. 118 ГК, п. 1 ст. 7 ФЗ о некоммерческих организациях).

Фонд является собственником имущества, переданного ему учредителями и другими жертвователями, которые не приобретают никаких прав на его иму-

щество (п. 3 ст. 48, п. 4 ст. 213 ГК). Тем самым исключается взаимная ответственность по долгам фонда и его учредителей.

Фонд создается по решению его учредителей, утверждающих его устав как единственный учредительный документ. Закон ограничивает возможности внесения изменений в устав фонда его исполнительными органами. Такие изменения могут вноситься этими органами самостоятельно в случаях, когда устав прямо разрешает это, а при отсутствии таких указаний – только по решению суда при наличии предусмотренных законом условий (п. 1 ст. 119 ГК).

Фонд считается созданным с момента государственной регистрации с учетом особенностей, содержащихся в постановлении Верховного Совета РСФСР от 16.09.91 «О регистрации государственно-общественных фондов».

В фонде должен быть создан попечительский совет (п. 4 ст. 118 ГК, п. 3 ст. 7 ФЗ о некоммерческих организациях), который, будучи его волеобразующим органом, осуществляет надзор за всей деятельностью фонда и его исполнительных органов и должностных лиц. В фонде образуются коллегиальные (правление, совет) и единоличный (президент, председатель) исполнительные органы, обычно назначаемые или утверждаемые учредителями или попечительским советом.

Фонд обязан законом к публичному ведению своих имущественных дел (п. 2 ст. 118 ГК, п. 2 ст. 7 ФЗ о некоммерческих организациях, п. 5 ст. 19 ФЗ о благотворительной деятельности).

Фонд не вправе самоликвидироваться. Решение о его ликвидации может принять только суд по заявлению заинтересованных лиц. Основания для принятия такого решения перечислены в п. 2 ст. 119 ГК РФ: недостаточность имущества фонда; не достижение целей фонда; уклонение от целей, предусмотренных уставом.

В соответствии со ст. 65 ГК фонд может быть признан банкротом. В случае ликвидации фонда его имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, указанные в уставе.

Учреждение – организация, не имеющая членства, созданная и финансируемая собственником в качестве субъекта ограниченного вещного права под его дополнительную ответственность для осуществления управленческих, социально-культурных и иных некоммерческих функций (п. 1 ст. 120 ГК, п. 1 ст. 9 ФЗ о некоммерческих организациях). Права учреждения на закрепленное за ним имущество определяются учредителем-собственником в соответствии со ст. 296 ГК. Отчуждение или иное распоряжение данным имуществом без согласия собственника невозможно (п. 1 ст. 298 ГК).

Создать учреждение может любой собственник: Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, юридические лица и граждане. Учреждения создаются по решению соответствующего собственника либо нескольких собственников и действуют на основании утвержденного им и зарегистрированного устава или положения, а иногда – общего типового положения об учреждениях данного вида. В уставе собственник определяет его задачи и цели деятельности. Собственник-учредитель назначает руководителя учреждения в качестве его единоличного исполнительного органа.

Деятельность учреждения финансируется частично или полностью его учредителем в соответствии с договором между ними. Каждое учреждение имеет смету, утверждаемую собственником.

Доходы от собственной деятельности учреждения и приобретенные на эти доходы объекты собственности учитываются в отдельном балансе и поступают в его самостоятельное распоряжение (п. 2 ст. 293 ГК).

Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжение денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную (дополнительную) ответственность несет учредитель (п. 2 ст. 120 ГК).

Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы) – некоммерческие организации, создаваемые юридическими лицами для координации их деятельности.

Гражданский кодекс РФ. М., 1999.

Федеральный закон от 26.12.95 с изменениями от 13.06.96 «Об акционерных обществах».

Федеральный закон от 8.02.98 «Об обществах с ограниченной ответственностью».

Федеральный закон от 12.01.96 «О некоммерческих организациях».

Закон Российской Федерации от 23.09.92 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров».

Федеральный закон от 08.01.98 «О несостоятельности (банкротстве)».

Закон Российской Федерации от 19.05.95 с изменениями от 17.05.97 «Об общественных объединениях».

Федеральный закон от 08.05.96 «О производственных кооперативах».

Федеральный закон от 08.12.95 с изменениями от 07.03.97 «О сельскохозяйственной кооперации».

Федеральный закон от 15.06.96 «О товариществах собственников жилья».

Положение о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности. Утверждено Указом Президента РФ от 08.07.94.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного суда РФ «О некоторых вопросах применения Федерального закона» от 02.04.97 с изменениями от 05.02.98 «Об акционерных обществах».

Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 01.07.96 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса РФ».

Л и т е р а т у р а

Бородин В.В. Понятие юридического лица: история и современная трактовка // Государство и право. 1993. № 9.

Глушецкий Т. Преобразование общества с ограниченной ответственностью в акционерное общество // Право и экономика. 1998. № 8.

Глушецкий Т. Общества с ограниченной ответственностью // Право и экономика. 1998. № 6.

Зуева Л.В. Реорганизация юридического лица в форме выделения // Консультант. 1997. № 22.

Игнатьева Г.В., Степанова Л.А. Ликвидация юридического лица // Консультант. 1998. № 15.

Кашанина Т.В. Хозяйственные товарищества и общества: правовое регулирование внутрифирменной деятельности. М.: ИНФРА-М-КОДЕКС, 1995.

Косякова Н.И. Юридические лица: вопросы теории и практики // Журнал российского права. 1998. № 12.

Мамай В.И. К понятию и признакам акционерного общества // Государство и право. 1996. № 11.

Некоммерческие организации: Правовое положение, законодательство, учредительные документы / Под ред. М.Ю. Тихомирова. М.: Изд. Тихомирова, 1998.

Панова М. Актуальные вопросы реорганизации предприятий // Право и экономика. 1999. № 1.

Пантелеев Н.В., Голомазова Л.А. Реорганизация предприятия: документарное оформление и учет // Бухгалтерский учет. 1997. № 10.

Покусаев И.В. Примерный устав общества с ограниченной ответственностью // Юрист. 1997. № 2.

Реорганизация юридических лиц в форме присоединения / Экономика и жизнь. 1998. № 24.

Савченко П.И. Статус некоммерческих организаций // Экономист. 1999. № 6.

Телюкина М.В. Комментарий к Федеральному закону «О несостоятельности (банкротстве)». М.: БЕК, 1998.

Устав и учредительный договор общества с ограниченной ответственностью // Законодательство и экономика. 1998. № 10.

Тема 6. ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Разделы темы: объекты гражданских правоотношений; классификация вещей; деньги; понятие, отличительные черты и классификация ценных бумаг; основные виды ценных бумаг; иные объекты гражданских прав.

Объекты гражданских правоотношений – это различные материальные (в т.ч. вещественные) и нематериальные (идеальные) блага либо процесс их создания, составляющие предмет деятельности субъектов гражданского права.

К числу материальных благ как объектов гражданских правоотношений относятся вещи, результаты работ и услуг, имеющие материальную, вещественную форму, а также обязательственные права требования или пользования.

К нематериальным благам относятся результаты творческой деятельности (произведения науки, культуры и некоторые другие сходные с ними по своей природе объекты – промышленные образцы, товарные знаки, фирменные наименования и т.д., отдельные виды информации), а также личные неимущественные блага, пользующиеся гражданско-правовой защитой.

Таким образом, различаются следующие виды объектов гражданских прав (ст. 128 ГК):

вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в т.ч. имущественные права;

работы и услуги;

информация;

результаты интеллектуальной деятельности, в т.ч. исключительные права на них (интеллектуальная собственность);

нематериальные блага (ст. 150-152 ГК).

Классификация вещей.

Вещи – это материальные объекты внешнего мира, способные удовлетворять потребности субъектов гражданских правоотношений и быть в их обладании.

Действующим законодательством установлены определенные правила поведения людей относительно отдельной вещи или их совокупности, именуемые правовым режимом вещей. Правовой режим – это нормативно установ-

ленный порядок приобретения, пользования и распоряжения вещами как объектами гражданских прав.

С учетом индивидуальных характеристик и целевого назначения объектов гражданских прав, их принадлежности к той или иной группе имущественных отношений, а также различий в их правовом режиме законодательство позволяет классифицировать вещи следующим образом.

Недвижимые вещи (ст. 130 ГК) – земельные участки, участки недр и все вещи, прочно связанные с землей, т.е. неотделимые от нее без несоразмерного ущерба их хозяйственному назначению (жилые дома и другие здания и сооружения, многолетние насаждения и леса, обособленные водные объекты и т.д.). К недвижимым вещам закон может отнести и иное, аналогичное по сути имущество (ст. 1 ФЗ «Об основах федеральной жилищной политики»). Кроме того, действующее законодательство относит к недвижимым вещам ряд других объектов (подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда).

Особым объектом недвижимости в силу прямого указания закона (ст. 132 ГК) является предприятие как единый имущественный комплекс. В состав предприятия входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначение, индивидуализирующие его деятельность.

Права на недвижимое имущество, ограничения этих прав, их переход, а в определенных случаях и сделки с таким имуществом подлежат государственной регистрации. Условия, порядок и органы, осуществляющие регистрацию, определены ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» от 17.06. 97.

Движимые вещи – любые вещи, не отнесенные законом к недвижимости (п. 2 ст. 130 ГК). Законом может быть установлена государственная регистрация сделок с определенными видами движимых вещей (п. 2 ст. 164 ГК).

Делимые и неделимые вещи. Вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения, признается неделимой (ст. 133 ГК). Это имеет значение при разделе общей собственности, исполнении обязательства по частям, наследовании.

Сложные вещи – состоящие из разнородных частей, но образующие единое целое и используемые по единому назначению. Такие вещи выступают, как правило, единым объектом определенного обязательства. В ч. 2 ст. 134 ГК зафиксировано предположение, что сделка, заключенная в отношении сложной вещи, распространяется на все ее составные части, иное должно быть специально предусмотрено договором.

Главная вещь и принадлежность. Принадлежность следует судьбе главной вещи (ст. 135 ГК).

Вещи индивидуально-определенные и определенные родовыми признаками. Индивидуально-определенной является вещь, выделенная из массы однородных вещей. Родовые вещи определяются только числом, весом или мерой и, следовательно, юридически заменимы. Данная классификация вещей имеет значение для определения вида договора, при определении оснований и последствий прекращения обязательства.

Вещи полностью изъятые из оборота отчуждению не подлежат. Этот круг вещей должен быть прямо указан в законе (некоторые виды вооружений, ядерная энергия и др.). В ФЗ «О недрах» установлено, что права пользования недрами могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому в той мере, в какой их оборот допускается федеральным законом.

Вещи, ограниченные в обороте, либо могут принадлежать определенным участникам оборота, либо приобретение и отчуждение их допускается на основе специальных разрешений. Круг этих вещей также должен быть четко определен в законе. Списки объектов, которые подлежат лицензированию и сертификации, публикуются в печати.

Вещи в обороте могут свободно отчуждаться и переходить от одного лица к другому в порядке как индивидуального, так и универсального правопреемства.

Специальные указания в ГК содержатся о не отчуждаемости и непередаваемости нематериальных благ. Перечень таких благ приведен в ст. 150 ГК.

В особую категорию законодательство выделяет плоды, продукцию и доходы. ГК различает естественные плоды – приплод животных, плоды фруктовых деревьев и др., создаваемые самой вещью, – и доходы, которые вещь приносит, если находится в гражданском обороте. ГК предоставляет преимущество именно лицу, использующему имущество на законном основании, признавая его собственником плодов, продукции и доходов, если иное не предусмотрено законодательством или договором об использовании этого имущества.

В качестве особого объекта регулируются права животных (ст. 230-232, 241 ГК).

Деньги выступают в качестве особого материального объекта гражданского права. Они в наибольшей степени являются родовыми, заменимыми и делимыми вещами. Платежи в иностранной валюте допускаются только в случаях, предусмотренных законом, в частности Законом РФ «О валютном регулировании и валютном контроле».

Понятие, отличительные черты и классификация ценных бумаг.

Ценная бумага представляет собой документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (ст. 142 ГК).

Таким образом, ценная бумага – строго формальный документ. Отсутствие обязательных реквизитов, предусмотренных для данного вида ценной бумаги, или несоответствие ценной бумаги установленной для нее форме влечет ее ничтожность (ст. 144 ГК).

Отличительная особенность всех видов ценных бумаг – необходимость их предъявления для осуществления прав, удостоверенных ценными бумагами.

Согласно ст. 145 ГК ценные бумаги подразделяются на предъявительские, именные и ордерные. Предъявительская ценная бумага не содержит указания на лицо, которому следует осуществить исполнение. Лицо, предъявившее ценную бумагу на предъявителя, является законным субъектом прав, удостоверенных данной ценной бумагой. Реализовать права, удостоверенные именной ценной бумагой, может лишь названное в ней лицо. Субъектом прав по ордерной ценной бумаге может быть указанное в ней лицо либо другое управомоченное лицо, назначенное распоряжением названного в ней субъекта.

Особенность всех видов ценных бумаг – возможность их широкого обращения, что достигается за счет упрощенного порядка передачи прав по ценной бумаге. Права, удостоверенные ценной бумагой на предъявителя, передается путем вручения ее новому владельцу.

Права по ордерной ценной бумаге передаются в помощь передаточной надписи – индоссамента. Права по именной ценной бумаге можно переуступить путем заключения договора цессии между новым и предыдущим владельцами именной ценной бумаги.

Основные виды ценных бумаг (ст.143 ГК).

Облигация – ценная бумага, удостоверяющая внесение ее владельцем денежных средств на сумму, указанную в облигации. Владелец облигации наделяется правом в установленный срок получить номинальную стоимость облигации и фиксированного процента, если иное не предусмотрено условиями выпуска. Облигации могут выпускаться в виде именных и на предъявителя, процентных и целевых, свободно обращающихся и с ограниченным кругом обращения.

Вексель – удостоверяет ничем не обусловленное обязательство векселедателя либо иного указанного лица в качестве плательщика выплатить векселедержателю по наступлении предусмотренного срока обусловленную сумму.

Вексель может быть *простым и переводным*. Простой вексель означает обязательство векселедателя оплатить в указанный срок оговоренную сумму векселедержателю или тому, кого он назовет.

По переводному векселю (тратта), плательщиком выступает не векселедержатель, а третье лицо. Вексельное обращение в Российской Федерации регулируется Законом «О простом и переводном векселе».

Денежную сумму, указанную в векселе, можно получить только после наступления срока платежа. Для получения ее ранее указанного срока векселедержатель вправе воспользоваться учетом векселей, который заключается в передаче векселедержателем векселя банку по индоссаменту. Банк оплачивает сумму векселя за исключением учетного процента (дисконта). При отказе от платежа вексель возвращается векселедержателю вместе с протестом в неплатеже.

Вексель – строго формальный документ, содержащий строго исчерпывающий перечень реквизитов. Отсутствие обязательных реквизитов влечет недействительность любой ценной бумаги, в т.ч. векселя. Вексель может быть предъявительским, ордерным и именным.

Платеж по векселю может быть обеспечен полностью или в части вексельной суммы посредством *авалия* – гарантии по вексельному обязательству. Надпись на авале делается на лицевой стороне векселя или на добавочном листе. Авалист отвечает за оплату векселя перед любым законным векселедержателем.

Защита прав, вытекающих из векселя, требует выполнения обязательной досудебной процедуры – протеста. Протестом является удостоверение в установленном порядке отказа в акцепте или платеже по векселю. Протест совершается путем предъявления векселедержателем или его уполномоченным лицом неоплаченного векселя в нотариальную контору по месту нахождения плательщика.

Чек – срочная ценная бумага, выполненная на бланке специального образца, содержащая ничем не обусловленное письменное распоряжение чекодателя банку в форме приказа уплатить чекодержателю указанную в нем сумму.

Расчетам чеками предшествует соответствующее соглашение между чекодателем и плательщиком, основанное на договоре банковского счета. В соответствии с указанным соглашением и договором банковского счета банк обязуется производить оплату за счет специально депонированной чекодателем суммы, для чего выдает последнему чековую книжку с фиксированным числом чеков. Чековое правоотношение формируется между тремя субъектами: чекодателем – лицом, выписавшим чек, чекодержателем – лицом, уполномоченным на получение денежных средств; и плательщиком – банком, с которым чекодатель состоит в договорных отношениях.

Акция – ценная бумага, подтверждающая право акционера участвовать в управлении обществом (за исключением привилегированных акций), распределении прибыли общества, – а в случае ликвидации акционерного общества, – получении доли имущества общества, пропорционально его вкладу в уставный капитал. Акции выпускаются в соответствии с ФЗ «Об акционерных обществах» от 1995 г.

Акции бывают простыми, привилегированными, распространенными по открытой либо закрытой подписке. Привилегированные акции дают акционерам преимущественные права на получение фиксированных дивидендов независимо от наличия и размера прибыли общества. Обыкновенные акции дают их держателям право на участие в управлении обществом путем голосования на общем собрании акционеров из расчета: одна обыкновенная акция – один голос.

Депозитный и сберегательный сертификаты представляют собой письменное свидетельство банка о депонировании денежных средств и о праве вкладчика на получение по истечении установленного срока суммы депозита по нему. Депозитный сертификат удостоверяет, что юридическое лицо сдало

на хранение банку денежные средства. Банковский сертификат подтверждает размещение сберегательных вкладов граждан.

Коносамент удостоверяет право его держателя на имущество, названное в коносаменте, получить у морского перевозчика указанный в этом документе груз и распоряжаться им. Коносамент может быть именованным, ордерным и на предъявителя.

К объектам гражданских прав ГК относит собственность гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг. Объекты интеллектуальной собственности регулируются специальным законодательством

Н о р м а т и в н о - п р а в о в ы е а к т ы

Гражданский кодекс РФ.

Закон РФ «Об авторском и смежных правах» от 09.07.93.

Патентный закон РФ от 23.09.99.

Закон РФ «О валютном регулировании и валютном контроле» от 09.10.92.

Закон РФ «О государственных долговых товарных обязательствах» от 24.09.95.

Закон РФ «Об информации, информатизации и защите информации» от 25.01.95.

ФЗ «О простом и переводном векселе» от 11.03.97.

Указ Президента РФ «О реализации конституционных прав граждан на землю» от 07.03.96.

Постановление Пленума Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда РФ № 3/1 от 05.02.98 «О некоторых вопросах применения ФЗ «О простом и переводном векселе».

Л и т е р а т у р а

Болтанова Е.С. Понятие и правовой режим недвижимости // Журнал российского права. 1999. № 5-6. С. 81-88.

Брагинский М.И. Гражданский кодекс и объекты права собственности // Журнал российского права. 1997. №11. С. 76-85.

Брагинский М., Суханов Е., Ярошенко К. Объекты гражданских прав. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ // Хозяйство и право. 1995. № 5. С. 3-23.

Гришаев С. Правовое регулирование недвижимости // Государство и право. 1990. № 3. С. 38-43.

Ефимова Л.Г. Понятие и правовая природа безналичных денег // Юрист. 1999. № 7. С. 9-18.

Иващенко И.В. Понятие и содержание интеллектуальной собственности // Юрист. 1999. № 11. С. 37-46.

Интеллектуальная собственность: словарь справочник // Под ред. А. Д. Корчагина. М.: ИНФРА-М, 1995.

Калятин В.О. Сущность права на результаты интеллектуальной деятельности // Журнал российского права. 1999. № 9. С. 91-99.

Козлова Е.Б. Государственная регистрация права собственности на вновь созданные объекты недвижимости и объекты незавершенного строительства // Юридический мир. 1999. № 7. С. 46-52.

Козырь О.М. Актуальные вопросы регистрации недвижимости в России // Юридический мир. 1997. № 9-10.

Козырь О. Понятие недвижимого имущества в российском гражданском праве. Сделки с недвижимостью // Закон. 1999. № 4. С.18-24.

Крашенинников Е.А. Бумаги на предъявителя в системе ценных бумаг // Государство и право. 1993. № 12. С. 41-49.

Кузнецов А.В. Харманн Х. Комментарий к Федеральному закону «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» // Законодательство и экономика. 1998. № 6-8.

Лапач В.А. Имущественные комплексы предприятий как объекты прав: понятие и проблемы // Юридический вестник. 1999. №3. С. 32-40.

Майфат А.В. Облигационные правоотношения // Юридический мир. 1999. № 7. С. 11-12.

Мурзин Д.В. Ценные бумаги – бестелесные вещи. Правовые проблемы современной теории ценных бумаг. М.: Статут, 1998.

Налимова Т.Л. Государственная регистрация прав на земельные участки и сделки с ними // Юридический мир. 1998. № 6. С. 54-57.

Петровский С.В. Исключительные права и интеллектуальная собственность в российском законодательстве. М.: Маркетинг, 1998.

Семилетов С.И. Информация как особый объект права // Проблемы информатизации. 1999. № 3. С. 56-62.

Файзутдинов И. Виды акций в российском законодательстве и акционерной практике // Рос. юстиция. 1996. № 8. С. 18-20.

Филипова М. Бездокументарные ценные бумаги // Право и экономика 1998. № 6. С. 31-35.

Хабаров С. Комментарий к ФЗ «О рынке ценных бумаг» // Право и экономика. 1999. № 2-6. С. 10-13.

Тема 7. ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА

ГРАЖДАН

Разделы темы: понятие, виды, осуществление и защита личных неимущественных прав граждан; право на защиту чести, достоинства и деловой репутации; гражданско-правовая охрана индивидуальной свободы граждан; охрана прав на индивидуализацию личности и обеспечение личной неприкосновенности.

Личные неимущественные права в гражданском праве – это субъективные права граждан, возникающие вследствие регулирования нормами гражданского права личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными. Эти права являются правами строго личного характера. Данные права согласно ст. 150 ГК принадлежат гражданину от рождения или в силу закона, являются неотчуждаемыми и непередаваемыми другим лицам

иным способом, кроме случаев, предусмотренных законом. Эти права не связаны с имущественными правами. Закрепленный ст. 150 ГК перечень неимущественных благ как объектов гражданских прав свидетельствует об этом. Указанный перечень не является исчерпывающим.

По своему характеру личные неимущественные права являются правами абсолютными. Управомоченное лицо осуществляет принадлежащие ему личные неимущественные права своими действиями (например, создает представление у окружающих о собственной репутации). Для личных неимущественных прав характерно наличие двух правомочий:

во-первых, возможности управомоченного лица требовать от неопределенного круга обязанных лиц воздерживаться от нарушения его права;

во-вторых, возможности прибегнуть в случае нарушения его права к установленным законом мерам защиты.

Виды личных неимущественных прав.

К ним относятся личные неимущественные права, направленные на:

1) индивидуализацию личности управомоченного лица: право на имя, право на защиту чести и достоинства, право на опровержение и право на ответ, предусмотренные п. 2 и 3 ст. 152 ГК и ст. 43-46 Закона РФ «О средствах массовой информации»;

2) обеспечение личной неприкосновенности граждан, включающие право на телесную неприкосновенность, охрану жизни и здоровья, на неприкосновенность личного облика, а также личного изображения;

3) обеспечение неприкосновенности и тайны личной жизни граждан: право на неприкосновенность жилища, личной документации, право на тайну личной жизни.

Осуществление и защита личных неимущественных прав.

Субъект личного неимущественного права осуществляет его на основе тех же принципов, что и обладатель иных прав абсолютного характера. Упра-

вомоченное лицо по своему усмотрению использует личные блага. Обязанные лица должны воздерживаться от нарушения соответствующего личного неимущественного права (напр., от вторжения в личную жизнь гражданина).

Пределы осуществления личных неимущественных прав определяются законом. Общие пределы устанавливаются ст. 9 и 10 ГК. Не допускаются действия, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах.

При нарушении личных неимущественных прав между управомоченным лицом и правонарушителем возникают относительные правоотношения охранительного характера. Порождающим их юридическим фактом является правонарушение.

К способам защиты личных неимущественных прав относятся:

признание права;

восстановление положения, существовавшего до нарушения права;

пресечение действий, нарушающих право или создающих условия его нарушения;

признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

прекращение или изменения правоотношения;

неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;

опровержение сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию лица.

компенсация морального вреда.

Характерной особенностью перечисленных способов защиты личных неимущественных прав является то, что они применяются к правонарушителю независимо от его вины.

Если нарушением личных неимущественных прав гражданину нанесен и имущественный ущерб, то наступает ответственность за причинение вреда. Кроме этого, потерпевший вправе требовать возмещения морального вреда

при нарушении личных неимущественных прав (ст. 151, п. 5 ст. 152, 1099-1101 ГК).

Право на защиту чести, достоинства и деловой репутации.

Честь – это социально значимая положительная оценка лица со стороны общественного мнения.

Достоинство – самооценка лицом своих моральных, профессиональных и иных качеств.

Деловая репутация – это сложившееся общественное мнение о профессиональных достоинствах и недостатках лица (гражданина или организации).

Гражданин или организация вправе требовать по суду опровержения порочащих их честь, достоинство и деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности (ст. 152 ГК).

Правоотношение, вытекающее из субъективного права лица на честь и достоинство, является абсолютным, однако с момента его нарушения возникает относительное правоотношение, в этом случае неограниченный круг лиц, обязанных не нарушать субъективное право, сужается до одного конкретного лица (лиц), оскорбившего честь, достоинство гражданина или организации.

Порочащими являются такие сведения, которые умаляют честь и достоинство гражданина или организации в общественном мнении или мнении отдельных лиц с точки зрения соблюдения законов, норм морали. Недоказанные сведения, порочащие гражданина или организацию, признаются ложными, если с достоверностью не установлено иное.

Под распространением сведений, порочащих честь и достоинство гражданина или организации, следует понимать сообщение их как любому третьему лицу, так и нескольким лицам, неопределенному кругу лиц. Ст. 152 ГК предусматривает право потерпевшего обратиться в суд за защитой чести, достоинства и деловой репутации. Обращаться в суд за защитой могут дееспособные граждане и организации, наделенные правами юридического лица. Бремя доказывания по делам о защите чести, достоинства и деловой репутации рас-

пределено между истцом и ответчиком. Ответчик должен доказать, что распространенные им сведения соответствуют действительности, а истец – факт распространения ответчиком, порочащих его сведений. Исковая давность на требования о защите чести, достоинства и деловой репутации не распространяется (ст. 208 ГК).

Если исковые требования подлежат удовлетворению, суд в судебном решении определяет способ опровержения не соответствующих действительности сведений. Порочащие сведения, распространенные органом массовой информации, должны быть опровергнуты тем же органом. Опровержение информации, содержащейся в радио- или телепередачах, зачитываются диктором в той же программе или цикле передач. Право выступить с ответом может быть предоставлено истцу (ст. 46 Закона о средствах массовой информации).

Служебная характеристика либо иной документ подлежат замене.

Гражданско-правовая охрана индивидуальной свободы граждан.

Права, направленные на индивидуализацию личности управомоченного лица (на имя, на защиту чести и достоинства) и на обеспечение личной неприкосновенности (на телесную неприкосновенность, на охрану жизни и здоровья, на неприкосновенность личного облика, на неприкосновенность личного изображения) подлежат защите.

Неприкосновенность и тайна личной жизни гражданина обеспечиваются предоставлением ему личных неимущественных прав:

права на неприкосновенность жилища, личной документации;

право на тайну личной жизни, включающее тайну личной информации, усыновления, вкладов в банки и иные кредитные организации, личной корреспонденции и телефонно-телеграфных сообщений. Совершение нотариальных и некоторых иных юридических действий, адвокатскую, медицинскую тайну и т.д.

Право на неприкосновенность жилища носит абсолютный характер и выражается в возможности управомоченного лица определять условия доступа в принадлежащее ему на законном основании жилище, требовать устранения

любых обстоятельств, нарушающих неприкосновенность его жилища. В случае нарушения указанного права, управомоченному лицу причинен имущественный ущерб, он вправе требовать его возмещения.

Право на неприкосновенность личной документации определяется как возможность управомоченного лица предоставлять по своему усмотрению право на опубликование, воспроизведение, распространение сведений, содержащихся в его личной документации (письмах, дневниках, записках и т.д.). После смерти гражданина, которому принадлежала документация, это право переходит к его ближайшим родственникам.

Законодатель трактует тайну как определенного рода сведения, разглашение (передача, утечка) которых может нанести ущерб интересам ее обладателя. Право на тайну личной жизни включает тайну личной информации, усыновления, корреспонденции и телефонно-телеграфных сообщений, следственных, нотариальных действий и иных действий юрисдикционных органов, медицинскую, банковскую, адвокатскую тайну. Доступ к информации конфиденциального характера возможен только либо с согласия гражданина, либо в силу прямого указания закона без его согласия, но при строгом соблюдении оснований, условий и порядка ее получения и использования.

Охрана прав на индивидуализацию личности и обеспечение личной неприкосновенности.

Право на имя – одно из личных неимущественных прав гражданина, направленных на индивидуализацию его личности. Оно урегулировано в ст. 19 ГК. Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем. Перемена гражданином имени не является основанием для прекращения или изменения его прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем. Гражданин вправе требовать, чтобы его имя использовалось третьими лицами только с его согласия, если в результате использования ими извлекается или может быть извлечена имущественная выгода. В случаях, когда выгода не извлекается, имя гражданина может быть использовано без его согласия лишь в пределах, установленных законом. Защита этого важнейшего личного

права осуществляется согласно п. 5 ст. 19 ГК с помощью норм о возмещении вреда.

Право на неприкосновенность внешнего облика представляет собой личное неимущественное право гражданина, направленное на обеспечение личной неприкосновенности человека. Право на неприкосновенность внешнего облика – это возможность управомоченного лица требовать устранения любых обстоятельств, наносящих ущерб неприкосновенности его внешнего облика.

Право на изображение направлено на обеспечение личной неприкосновенности человека. Опубликование, воспроизведение, распространение произведения изобразительного искусства, в котором изображено какое-либо лицо, допускается лишь с согласия изображенного, а после его смерти – с согласия его детей и пережившего супруга, за исключением случаев, когда лицо позировало автору за плату, либо когда это делается в государственных или общественных интересах.

Право на телесную неприкосновенность, охрану жизни и здоровья направлено на обеспечение личной неприкосновенности. Гражданско-правовая защита этого права осуществляется с помощью обязательств, возникающих из причинения вреда. Гражданин имеет право требовать устранения любых обстоятельств, нарушающих здоровые и безопасные условия их жизни.

Н о р м а т и в н о - п р а в о в ы е а к т ы

Конституция РФ, глава 2.

Гражданский кодекс РФ, главы 8, 59.

Семейный кодекс РФ, ст. 139.

ФЗ «Об актах гражданского состояния» от 15.10.97.

Закон РФ «О средствах массовой информации» от 27.12.91.

ФЗ «О свободе совести и религиозных объединениях» от 26.09.97.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18.08.92 «О некоторых вопросах, возникающих, при рассмотрении судами дел о защите чести и достоинства граждан и организаций».

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20.12.94 «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда».

Л и т е р а т у р а

Гусев О.Б. Ответственность, вытекающая из распространения сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию // Юрист. 1999. № 2.

Ильясов Р.Х. Право личности на свободу и личную неприкосновенность и его обеспечение Верховным Судом // Юрист. 1997. № 3.

Красавчикова Л.О. Понятие и система личных неимущественных прав граждан (физических лиц) в гражданском праве Российской Федерации. Екатеринбург, 1994.

Кузнецов Б.А. Защита чести и достоинства // Юрист. 1997. № 3.

Малеина М.Н. Нематериальные блага и перспективы их развития // Закон. 1995. № 4.

Сергеев А.П. Право на защиту репутации. Л., 1989.

Черных А.В. Отграничение и оценка морального вреда // Юридический мир. 1998. № 1.

Эрделевский А. Моральный вред: соотношение с другими видами вреда // Рос. юстиция. 1998. № 5.

Ярошенко К.Б. Жизнь и здоровье под охраной закона. Гражданско-правовая защита личных неимущественных прав граждан. М., 1990.

Тема 8. СДЕЛКИ. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО. ДОВЕРЕННОСТЬ

Разделы темы: понятие и значение сделок; виды сделок; форма сделок; условия действительности сделок; недействительные сделки и их виды; последствия недействительности сделок; представительство; доверенность.

Сделками ст. 153 ГК именуется правомерные действия граждан и организаций, направленные на возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Гражданско-правовые сделки характеризуются рядом признаков, которые выражают их правовую сущность и одновременно позволяют отграничить сделку от других юридических фактов.

Сделка есть юридический факт, на основании которого возникают, изменяются или прекращаются права и обязанности.

Сделкой является только правомерное действие, которое соответствует требованиям гражданского законодательства.

Сделка – это целенаправленное, т.е. волевое действие граждан и юридических лиц. Она осуществляется для достижения определенного правового результата. Сделка представляет собой сочетание воли и волеизъявления. Воля дает ответ на вопрос: «чего я хочу», а волеизъявление – «что я для этого делаю». Воля может быть выражена устно, письменно, с помощью конклюдентных действий, при помощи молчания. Письменно воля может быть выражена путем составления соответствующего документа. Конклюдентные действия – поведение, посредством которого обнаруживается намерения лица совершить сделку. Молчание имеет значение способа изъявления воли, если на это прямо указывает закон.

Одним из общих требований действительности сделок является **единство воли и волеизъявления**.

Сделки совершаются субъектами гражданского права и направлены на возникновение гражданско-правовых последствий.

В системе гражданско-правовых институтов сделки занимают ведущее место.

Виды сделок:

односторонние, двусторонние, многосторонние;

возмездные, безвозмездные;

реальные, консенсуальные;

каузальные, абстрактные;

условные;

биржевые, банковские;

внешнеэкономические.

Для совершения *односторонней* сделки достаточно, чтобы волю изъявила одна сторона (завещание).

В *двусторонней* сделке воля изъясняется двумя сторонами. Воля сторон должна быть встречной. (Одна сторона хочет пользоваться вещью, а другая сдает ее в наем).

В *многосторонней* сделке каждый участник является самостоятельной стороной и выражает индивидуальную волю.

Возмездной признается сделка, в которой обязанности одной стороны совершать определенные действия соответствует встречная обязанность другой стороны (договор купли-продажи).

Консенсуальная сделка – для заключения которой достаточно соглашения сторон. Права и обязанности сторон возникают с момента достижения их сторонами соглашения.

Для возникновения *реальной* сделки недостаточно соглашения сторон. Необходима передача вещи (договор дарения, займа).

Каузальные – это такие сделки, из которых видно, какую цель они преследуют. (Напр., по договору займа происходит передача денег в собственность заемщика).

Примером *абстрактной* сделки является вексель. Из векселя не видно, на основании чего возникло право векселедержателя.

Условной называется сделка, юридические последствия которой ставятся в зависимость от какого-то обстоятельства, которое может наступить либо не наступить в будущем.

Условие характеризуется неопределенностью. Сторонам в сделке неизвестно наступит или не наступит обстоятельство, включенное в сделку в качестве условия.

Сделка может быть совершена под отлагательным или отменительным условием. Права и обязанности в сделке с отлагательным условием возникают не с момента ее совершения, а с момента наступления условия.

При отменительном условии права и обязанности сторон возникают с момента совершения сделки и прекращаются с наступлением условия.

От условия в сделке необходимо отличать срок – обстоятельство, относительно которого известно, что оно наступит в будущем.

Форма сделок.

Формой сделки называется способ, посредством которого выражается воля сторон при сделке. Гражданское право знает две основные формы сделки (159, 160, 161 ГК): устную и письменную. Письменная, в свою очередь, может быть простой и нотариальной. Ст. 159 ГК закрепляет правило в отношении устных сделок.

В простой письменной форме, согласно ст. 161 ГК, должны совершаться сделки:

юридическими лицами между собой;

юридических лиц с гражданами;

граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом минимальный размер оплаты труда;

в случаях, предусмотренных законом, независимо от суммы сделки: соглашение о неустойке (ст. 331 ГК), договор залога имущества (ст. 339 ГК), договор поручительства (ст. 362 ГК), договор банковской гарантии (ст. 368 ГК), внешнеэкономические сделки (ч.3 ст. 162 ГК), задаток (ст. 380 ГК), доверенность (ст.185, 187 ГК) и др.

Нотариальная форма сделки в силу п. 2 ст. 163 ГК обязательна: в случаях указанных в законе; по соглашению сторон.

Нотариальное удостоверение обязательно в случаях:

доверенности на совершение сделок в нотариальной форме (п. 2 ст. 185 ГК);

передоверия (п. 3 ст. 187 ГК);

ипотеки (залога) недвижимости (п.2 ст. 339 ГК);

завещания.

Законодатель дает перечень сделок, для совершения которых необходима государственная регистрация.

Несоблюдение установленной законом формы сделки влечет для сторон неблагоприятные правовые последствия.

Несоблюдение нотариальной формы сделки (а в случаях, установленных законом, – требований о государственной регистрации) влечет ее недействительность. Аналогичное последствие наступает при несоблюдении простой письменной формы сделки, когда такое последствие прямо предусмотрено в законе (ст. 331, 362, 339; п. 3 ст. 162 ГК).

П. 2 и 3 ст. 165 ГК содержат исключения из приведенного правила. Если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая уклоняется от такого удостоверения, суд вправе, по требованию исполнившей сделку стороны, признать ее действительной.

В других случаях несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает возможности приводить письменные доказательства.

Условия действительности сделок.

Действительность сделки означает ее соответствие правовым требованиям.

Условия действительности сделок делятся на 4 группы:

- наличие надлежащего субъектного состава сделки;
- соответствие волеизъявления действительной воле сторон;
- соблюдение формы сделки;
- законность содержания сделки.

Наличие надлежащего субъектного состава означает наличие дееспособности у физических лиц и правоспособности у юридических лиц как участников сделки. Совершать сделки могут лишь полностью дееспособные граждане.

Исключения имеются для отдельных категорий граждан в зависимости от имеющегося у них объема дееспособности (ст. 26, 28-30 ГК).

Юридические лица могут совершать только те сделки, которые соответствуют их целям, определенным в уставных документах, и не запрещены законом. Отдельными видами деятельности юридические лица могут заниматься при наличии лицензии – специального разрешения.

Соответствие волеизъявления действительной воли сторон. Несоответствие такого волеизъявления может быть либо при несвободном формировании воли (под влиянием обмана, существенного заблуждения), либо при отсутствии у лица намерения заключить сделку (под влиянием насилия, угрозы, стечения тяжелых обстоятельств), волеизъявление неправильно отражает внутреннюю волю (при совершении сделки посредством злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной) и др. В случаях, когда нет единства воли и волеизъявления, сделка может быть признана недействительной по решению суда (оспоримая сделка) либо независимо от такого решения, если это ничтожная сделка.

Соблюдение формы сделки. Требования, предъявляемые к форме сделки, были изложены выше.

Законность содержания сделки означает, что сделка не запрещена законом или иным правовым актом, уставом, положением. Лицо (лица) должно быть уполномочено совершать сделку.

Недействительные сделки и их виды.

Недействительной признается сделка, не способная породить желаемые сторонами последствия, но при определенных условиях порождающая нежелательные последствия.

Ст. 166 ГК воспроизводит традиционное деление недействительных сделок на оспоримые и ничтожные (ст. 168 ГК).

Оспоримой является сделка, недействительная в силу решения суда, по иску уполномоченных лиц.

Ничтожной признается сделка, недействительная сама по себе в силу закона.

Ничтожная сделка недействительна с самого начала ее совершения, а оспоримая, в зависимости от решения суда, признается недействительной с момента ее заключения либо вынесения решения суда.

Спор о ничтожности сделки может возбудить любое лицо, в то время как оспоримая сделка признается недействительной только по заявлению заинтересованного лица, в роли которого могут выступать и тот, кто совершил сделку, и третье лицо. В случаях, когда закон признает сделку ничтожной, функция суда состоит в применении к ней предусмотренных в законе последствий.

Основания ничтожности сделок можно разделить на общие и специальные. Общие основания закреплены в гл. 9 ГК («Сделки»). В соответствии с ними ничтожными признаются сделки:

совершенные с целью, противной основам правопорядка и нравственности (169 ГК);

мнимые и притворные (ст. 170 ГК);

совершенные гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства (ст. 171 ГК);

совершенные несовершеннолетним, не достигшим 14-летнего возраста (ст. 172 ГК);

совершенные с нарушением формы, если закон специально предусматривает такое последствие (п. 2, 3 ст. 162 и п. 1 ст. 165 ГК);

совершенные с нарушением требований о их государственной регистрации (п. 1 ст. 165 ГК).

Специальные основания ничтожности сделок закреплены в различных нормах гражданского законодательства. В соответствии с ними ничтожными признаются сделки:

направленные на ограничение правоспособности или дееспособности гражданина (п.3 ст. 22 ГК);

заключенные опекунами и попечителями с подопечными, за исключением передачи имущества в дар или безвозмездное пользование (п. 3 ст. 37 ГК);

влекущие за собой отказ или ограничение права участника полного товарищества знакомиться со всей документацией (п.3 ст. 71 ГК), сделки между участниками полного товарищества: а) об ограничении или устранении их ответственности по обязательствам товарищества (п. 3 ст. 75 ГК); б) об отказе от права выйти из товарищества (п. 2 ст. 77 ГК);

об отказе гражданина на получение от кредитной организации вклада по первому требованию (п.2 ст. 837 ГК)

сделки по страхованию предпринимательского риска лица, не являющегося страхователем (ст. 933 ГК) и др.

Основания оспоримости сделок.

К числу оспоримых сделок действующее гражданское законодательство относит сделки:

юридического лица, выходящие за пределы его правоспособности (ст. 173 ГК);

совершенные с выходом за пределы ограничений полномочий на совершение сделки (ст. 174 ГК);

совершенные несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 175 ГК);

совершенные гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 176 ГК);

совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК);

совершенные под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК);

совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179 ГК).

Недействительность части сделки не влечет за собой недействительность прочих ее частей, если можно предположить, что сделка может быть совершена и без включения недействительной ее части.

Последствия недействительности сделок.

Признание правовой недействительности сделки влечет за собой ее реституцию, которая может быть двусторонней и односторонней.

Двусторонняя реституция заключается в том, что каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре возместить его стоимость в деньгах. Согласно п. 2 ст. 167 ГК двусторонняя реституция наступает во всех случаях недействительности сделки, если в законе не указаны иные имущественные последствия. Она, в частности, предусмотрена для случаев недействительности сделок, совершенных:

- с нарушением формы;
- с нарушением правил о государственной регистрации сделок;
- с выходом за пределы правоспособности юридического лица;
- с выходом за пределы ограничений полномочия на совершение сделки;
- недееспособными гражданами;
- малолетними, не достигшими 14-летнего возраста;
- несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет;
- гражданином, ограниченным в дееспособности;
- гражданином не способным понимать значение своих действий и руководить ими;
- под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение.

Односторонняя реституция заключается в том, что исполненное обратно получает только одна сторона (добросовестная), с недобросовестной же стороны исполненное взыскивается в доход государства. Односторонняя реституция предусмотрена для случаев признания недействительными сделок, заключенных под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или при стечении тяже-

лых обстоятельств. Такие же последствия предусмотрены для сделок, совершенных с целью, противной основам правопорядка и нравственности, если виновно действовала только одна сторона.

Недопущение реституции наступает в случаях, когда все полученное и причитающееся по сделке подлежит взысканию в доход государства.

Иные последствия недействительности сделок.

Возможно «превращение» притворной сделки в сделку, которую прикрывали стороны, если последняя, в свою очередь, не признается недействительной (п. 2 ст. 170 ГК).

По требованию опекуна (родителей, усыновителей) суд может признать действительными сделки недееспособных (п.2 ст. 171 ГК) и малолетних (п. 2 ст. 172 ГК), если они совершены к выгоде недееспособной стороны.

По отдельным сделкам предусматривается право потерпевшего на возмещение другой стороной причиненного ему реального ущерба (но не упущенной выгоды).

Недействительность основного обязательства обычно влечет за собой недействительность обеспечивающего его обязательства, но недействительность обеспечения обязательства не влечет недействительность основного обязательства (п.п. 2, 3 ст. 328 ГК).

Представительство – это гражданско-правовое отношение, в котором одно лицо (представитель) в силу имеющихся у него полномочий совершает от имени и в интересах другого лица (представляемого) сделки и иные юридически значимые действия в отношениях с третьими лицами.

Представитель действует не от своего имени, а от имени представляемого. Действия представителя в пределах его полномочий считаются действиями представляемого, следовательно, права и обязанности по сделке, заключенной представителем, возникают, минуя его, непосредственно у представляемого.

Представитель действует строго в рамках предоставленных ему полномочий. Сделка, совершенная представителем с превышением таких полномо-

чий, создает права и обязанности для него самого, а не для представляемого, если последний впоследствии прямо не одобрит указанную сделку.

Представитель действует от имени представляемого осмысленно и разумно, – следовательно, представителем, по общему правилу, может быть юридическое лицо, либо полностью дееспособный гражданин.

Нельзя осуществлять через представителя права строго личного характера и иные сделки, прямо указанные в законе (завещание).

Представитель не может совершать от имени представляемого сделки в отношении себя лично.

Представителя следует отличать от других лиц, содействующих заключению и исполнению сделок. В п. 2 ст. 182 ГК прямо указано, что коммерческие посредники, конкурсные управляющие при банкротстве, душеприказчики при наследовании не являются представителями в силу того, что действуют хотя и в чужих интересах, но от собственного имени.

Правовым основанием представительства может служить один из трех юридических фактов, перечисленных в ст. 182 ГК: волеизъявление самого представляемого, указание закона, акт уполномоченного государственного органа и органа местного самоуправления.

Представительство может иметь следующие виды.

Договорное представительство осуществляется на основании соглашения между представляемым и представителем. Договорами, порождающими отношения представительства, являются договоры поручения (гл. 49 ГК) и агентирования (гл. 52 ГК), по которым одна сторона (поверенный в договоре поручения или агент в договоре агентирования) обязуется совершать от имени и за счет другой стороны (доверителя в договоре поручения или принципала в договоре агентирования) определенные юридические действия. Односторонней сделкой, порождающей полномочия представителя, является выдача ему представляемым доверенности.

Законное представительство возникает в силу прямого указания закона вне зависимости от воли представляемого. Законными представителями

являются родители, усыновители или опекуны (ст. 28 ГК, ст. 64 СК, п. 1 ст. 137 СК, ст. 32 ГК).

Коммерческое представительство (ст. 184 ГК). Коммерческий представитель – предприниматель, который постоянно и самостоятельно совершает от имени предпринимателей сделки, связанные с предпринимательской деятельностью. Одновременное коммерческое представительство разных сторон в сделке допускается с согласия этих сторон и в других случаях, предусмотренных законом. Коммерческий представитель обязан: исполнять данные ему поручения с заботливостью обычного предпринимателя; сохранять как коммерческую тайну сведения об условиях и содержании договоров, заключенных им во исполнение поручения.

Доверенность – это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому, для представительства перед третьими лицами (п. 1 ст. 185 ГК), документ, фиксирующий полномочие представителя на совершение сделки. По юридической природе выдача доверенности – односторонняя сделка. Лицо, выдавшее доверенность, вправе в любое время ее отменить. В свою очередь, представитель в любое время может отказаться от доверенности.

По содержанию и объему полномочий, которыми наделяется представитель, различаются три вида доверенности:

генеральные (общие) выдаются представителю для совершения разнообразных сделок в течение определенного периода времени;

специальные выдаются на совершение ряда однородных сделок. (напр., доверенности для представительств в суде);

разовые выдаются для совершения строго определенной сделки (напр., доверенность на получение посылки).

Доверенность – это документ, который должен быть совершен в письменной форме. Для совершения сделок, требующих нотариальной формы, доверенность должна быть нотариально удостоверена (п. 2 ст. 185). То же относится к доверенности, выданной в порядке передоверия (п. 3 ст. 187 ГК).

Доверенность должна содержать обязательные реквизиты.

Один из таких реквизитов – дата совершения доверенности; отсутствие даты делает ее юридически ничтожной. Срок действия доверенности не может превышать 3 лет. Если срок действия не указан, доверенность сохраняет силу в течение года со дня совершения. Это правило не распространяется на доверенности, выданные для совершения сделок за границей, где не указывается срок ее действия; такая доверенность сохраняет силу до отмены ее доверителем.

Другой обязательный реквизит доверенности – подпись доверителя. Обязательным реквизитом доверенности, выдаваемой от имени юридического лица, является приложение печати данного юридического лица. Для доверенностей, выдаваемых юридическими лицами, основанными на государственной и муниципальной собственности, для получения или выдачи денег и других имущественных ценностей обязательна подпись главного (старшего) бухгалтера этого юридического лица (п. 5 ст. 185 ГК).

Передоверие – передача полномочия представителем другому лицу – возможно в двух случаях: когда допустимость передоверия предусмотрена в доверенности; когда сложившиеся обстоятельства вынуждают представителя совершить передоверие для охраны интересов лица, выдавшего доверенность.

Представитель, передавший полномочия другому лицу, должен известить об этом лицо, выдавшее доверенность. Если он этого не сделает, то вся ответственность за действия заместителя возлагается на него как за его собственные.

Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана. Доверенность, выданная в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена.

Прекращение доверенности.

Действие доверенности прекращается при наступлении следующих обстоятельств:

истечение срока доверенности;

отмена доверенности выдавшим ее лицом;
отказ лица, которому выдана доверенность, от исполнения поручения;
прекращение юридического лица, от имени которого выдана доверенность;
прекращение юридического лица, которому выдана доверенность;
смерть гражданина, выдавшего доверенность, либо признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
смерть гражданина, которому выдана доверенность, либо признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Прекращение доверенности является прекращением полномочий представителя.

Н о р м а т и в н о - п р а в о в ы е а к т ы

Гражданский кодекс РФ.

Семейный кодекс РФ.

Закон «О валютном регулировании и валютном контроле» от 04.11.92.

Закон «О товарных биржах и биржевой торговле» от 20.02.92.

Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 20.02.92.

Закон РФ «Об акционерных обществах» от 26.12.95.

ФЗ «О рынке ценных бумаг» от 22.04.96.

ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» от 21.07.97.

Правила ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним, утвержденные Постановлением Правительства РФ № 219 от 18.02.98.

Постановление Правительства РФ № 248 от 26.02.98 «Об установлении максимального размера платы за государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним и за предоставление информации о зарегистрированных правах».

О форвардных, фьючерных и опционных биржевых сделках: Письмо ГКАП РФ от 30.06.96.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 28.02.95 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие части первой Гражданского кодекса РФ».

Постановление Пленума Верховного суда РФ и Пленума Арбитражного Суда РФ от 01.07.96 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса РФ».

Обзор практики разрешения споров, связанных с исполнением, изменением и расторжением биржевых сделок: Инструктивное письмо Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 03.08.93.

Обзор практики разрешения споров, возникающих по договорам купли-продажи недвижимости: Письмо Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.11.97.

Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров: Письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 05.05.97.

Л и т е р а т у р а

Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. М., 1997.

Кичихин А. Сделки с недвижимым имуществом // Закон. 1999. № 5.

Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. М., 1954.

Ойгензихт Б.А. Воля и волеизъявление. Душанбе, 1983.

Рабинович Н.В. Недействительность сделок и их последствия. Л., 1969.

Толстой В.С. Законодательство о сделках. Спорные вопросы его применения. М., 1982.

Сборник образцов гражданско-правовых документов: Учебное и практическое пособие / Под ред. проф. Г.П. Савичева и доц. В.С. Ема. М.: Изд-во БЕК, 1998.

Туровский С.Д. К вопросу о пределах использования доверенностей в гражданском обороте // Юридический мир. 1999. № 7.

Шефтер Э. Доверенность: и сделка, и юридический документ // Российская юстиция. 1997. № 12.

Эрделевский А. Недействительность сделок // Российская юстиция. 1999. № 11.

Тема 9. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ИНЫЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

Разделы темы: вещные права в системе гражданских прав; понятие и содержание права собственности; формы собственности; основания возникновения и прекращения права собственности; право собственности граждан; вещные права юридических лиц; право государственной и муниципальной собственности; право хозяйственного ведения; право оперативного управления.

Вещные права в системе гражданских прав.

Вещное право, включая право собственности, – неотъемлемая составная часть гражданского законодательства. Это субъективное гражданское право, имеющее абсолютный характер, обладающее специфическим объектом и способами защиты, включающее в себя, помимо прав владения, пользования, распоряжения имуществом, правомочия следования и преимущества.

Признаки вещных прав:

абсолютный характер, отличающий их от относительных, обязательственных прав;

то, что они оформляют непосредственное отношение лица к вещи, дающее ему возможность использовать соответствующую вещь в своих интересах без участия иных лиц;

защита их с помощью особых, вещно-правовых исков;

их объектом могут служить только индивидуально-определенные вещи, а потому с гибелью соответствующей вещи автоматически прекращается и вещное право на нее;

наличие у владельца вещного права правомочий следования и преимущества (переход права собственности на имущество к другому лицу не является основанием для прекращения других вещных прав на это имущество (ст. 353, 216 ГК), при конкуренции вещного и обязательственного права, в первую очередь осуществляется вещное право).

Право собственности в системе вещных прав является основополагающим (первоначальным) в числе прочих вещных прав. Все другие вещные права производны от него и являются ограниченными вещными правами.

Виды вещных прав:

право собственности;

право пожизненного наследуемого владения земельным участком;

право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком;

право ограниченного пользования земельным участком;

право хозяйственного ведения;

право оперативного управления.

Кроме того, к вещным правам можно отнести право пожизненного пользования жилым помещением определенными лицами и т.п.

Понятие и содержание права собственности.

Право собственности в объективном смысле – это система гражданско-правовых норм, регулирующих, охраняющих и защищающих состояние принадлежности материальных благ конкретным лицам (институт права собственности). Это нормы:

устанавливающие принадлежность вещей определенным лицам;

определяющие полномочия собственника по использованию принадлежащего ему имущества;

устанавливающие средства защиты прав собственника.

Право собственности в субъективном смысле – это закрепленная за собственником, юридически обеспеченная возможность владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению путем совершения в отношении этого имущества любых действий, не противореча-

щих законодательству и не нарушающих права и законные интересы других лиц, а также возможность устранять вмешательство всех третьих лиц в сферу своего хозяйственного господства (Ю.К. Толстой).

Формы собственности.

Владение – фактическое обладание вещью, под которым понимается прежде всего субъективное право на защиту объекта собственности от посягательств третьих лиц.

Пользование – извлечение из вещи полезных свойств путем ее потребления в производственных или бытовых целях.

Распоряжение – совершение в отношении объекта собственности действий, определяющих его судьбу (отчуждение, сдача в наем, залог и т.д. вплоть до уничтожения).

Передавая отдельные полномочия другим лицам, собственник своего права собственности на имущество не теряет.

Власть собственника над вещью не безгранична. Действия собственника в отношении вещи могут быть любыми, но не противоречащими законодательству. Он обязан при осуществлении своих прав:

принимать меры, предотвращающие ущерб жизни и здоровью граждан и окружающей среде;

воздерживаться от поведения, приносящего беспокойство его соседям и другим лицам;

воздерживаться от действий, совершаемых исключительно с намерением причинить другим лицам вред (шикана);

в определенных законом случаях допускать ограниченное пользование его имуществом другими лицами.

В ряде случаев право собственности может быть ограничено. Такие ограничения могут вводиться только федеральными законами и лишь в той мере, в какой это необходимо для защиты основ конституционного строя, нравственности и здоровья и законных интересов других лиц.

Собственник, по общему правилу, несет бремя содержания имущества (ст. 210 ГК) и риск случайной гибели или повреждения (ст. 211 ГК РФ).

Право собственности бессрочно и опирается на закон.

Основания возникновения и прекращения права собственности.

Основаниями возникновения права собственности являются определенные юридические факты. Они делятся на первоначальные и производные. Первоначальные способы характеризуются тем, что право собственности на вещь возникает впервые.

К первоначальным основаниям относятся следующие.

1. Приобретение права собственности на вновь изготовленную вещь. Право собственности на такую вещь возникает у лица, изготовившего ее для себя из своего материала. Право собственности на вновь созданную недвижимость возникает с момента ее государственной регистрации.

2. Переработка, когда вещь создается из материала одного лица трудом другого лица. Право собственности на такую вещь приобретает собственник материала, если иное не предусмотрено договором. При отсутствии договора собственником новой вещи может стать и ее переработчик, при одновременном наличии трех условий:

стоимость труда существенно превышает стоимость материала;
переработчик не знал, что использует чужой материал;
переработчик осуществлял переработку в бытовых, а не в коммерческих целях.

Лицо, ставшее собственником вещи, обязано возместить другому стоимость им утраченного.

3. Обращение в собственность общедоступных вещей (сбор ягод, рыболовство, охота), если она допускается в соответствии с законом, общим разрешением собственника или местным обычаем.

4. Приобретение прав собственности на бесхозяйное имущество, т.е. вещь, не имеющую собственника, либо собственник которой от нее отказался или неизвестен.

5. Приобретение прав собственности на находку – вещь, выбывшую из владения собственника помимо его воли и впоследствии обнаруженную другим лицом. Нашедший утерянную вещь приобретает на нее право собственности при наличии следующих оснований:

лицо, потерявшее вещь, не установлено либо неизвестно место его пребывания;

лицо, нашедшее вещь, обратилось с заявлением об этом в милицию или в орган местного самоуправления;

с момента заявления о находке прошло 6 месяцев.

6. Приобретение прав собственности на безнадзорных животных близко к правилам о находке, но имеет некоторые особенности:

лицо, содержащее животное, отвечает за его гибель или порчу при любой форме вины;

лицо, содержащее животное, вправе требовать возмещения расходов по его содержанию с зачетом выгод от его использования (молоко, яйца и т.п.);

после перехода права собственности на животное к новому хозяину прежний хозяин может требовать возврата животных, если: а) они сохранили к нему привязанность; б) они содержатся ненадлежащим образом.

7. Приобретение права собственности на клад – намеренно скрытые ценности, собственник которых не может быть установлен или в силу закона утратил на них право. Особенности юридической судьбы клада:

если клад не является памятником истории или культуры, он полностью поступает в собственность лица, на территории которого он обнаружен, и лица, нашедшего клад (в равных долях или по соглашению между ними);

если клад является памятником истории или культуры, он поступает в собственность государства, а указанные лица имеют право на вознаграждение в размере 50% стоимости клада (в равных долях или по соглашению между ними).

Лицо, обнаружившее клад в чужом имуществе, не имеет право на долю в общей собственности на клад, если оно производило раскопки без согласия

собственника этого имущества, либо если такие раскопки входили в круг его трудовых или служебных обязанностей.

8. Приобретательная давность – приобретение права собственности на имущество лицом, добросовестно, открыто и непрерывно владеющим им в течение 5 лет (на недвижимое имущество – 15 лет).

Условия приобретательной давности:

истечение установленного срока давности владения (срок начинается не ранее истечения срока исковой давности по виндикационному иску собственника имущества; в срок засчитываются периоды добросовестного владения имуществом предыдущими владельцами);

владение должно быть добросовестным – владелец не знал и не должен был знать о его незаконности, т.е. об отсутствии у него права собственности;

владение должно быть открытым, без утайки;

владение должно быть непрерывным; течение давностного срока прерывается предъявлением к нему виндикационного иска собственником.

До приобретения права собственности закон защищает права владельца от посягательств иных нетитулованных владельцев.

9. Приобретение права собственности на самовольную постройку – недвижимость, созданную на земельном участке, не отведенном для этих целей, либо созданную без необходимых разрешений или с существенным нарушением градостроительных норм и правил.

Лицо, осуществившее постройку, не приобретает право собственности на нее до тех пор, пока не получит право на отвод участка под постройку от владельца участка в установленном порядке. В противном случае самовольная постройка подлежит сносу за счет застройщика.

Если суд при разрешении спора между ними признает право собственности на недвижимость за владельцем участка, тот возмещает застройщику расходы на постройку. Если сохранение постройки нарушает права других лиц или создает угрозу жизни и здоровью граждан, то право собственности не может быть признано ни за кем из указанных лиц.

Производные основания приобретения права собственности (возникающие по воле предыдущего собственника, по договору с ним) одновременно являются и способами прекращения права собственности на объект у первоначального собственника. При производных способах приобретения права собственности на вещь, всегда необходимо учитывать возможность существования прав на эту вещь других лиц – не собственников (арендатора, залогодержателя). Права третьих лиц, как правило, не утрачиваются при смене собственника вещи.

К производным основаниям относятся следующие:

1. Национализация – обращение в государственную собственность имущества, находящегося в частной собственности граждан и юридических лиц. Национализация проводится на основании закона с возмещением государством собственнику стоимости этого имущества и других убытков.

2. Приватизация – переход имущества, находящегося в государственной и муниципальной собственности, в частную собственность физических и юридических лиц на основании специального закона.

3. Реквизиция – обращение имущества физических и юридических лиц в собственность государства при возникновении чрезвычайных обстоятельств в интересах общества по решению государственных органов на возмездной основе. При прекращении чрезвычайных обстоятельств бывший собственник вправе требовать через суд возвратить ему сохранившееся имущество.

4. Отчуждение недвижимости в связи с изъятием земельного участка, при невозможности сохранения права собственности на него у собственника. Причины такого изъятия:

государственные или муниципальные нужды (по ст. 35 Конституции РФ – только государственные нужды);

ненадлежащее использование участка; отчуждение производится судом по иску органа, изымающего соответствующий участок путем выкупа государством.

6. Отчуждение бесхозяйственно содержимого собственником имущества, указанного в законе:

культурных ценностей, охраняемых государством при угрозе утраты ими своего значения (ст. 240 ГК) – по иску органа охраны памятников культуры путем выкупа государством или продажи с публичных торгов;

жилых помещений, а также при использовании их не по назначению, систематическом нарушении прав и интересов соседей (ст. 293 ГК) – по иску органа местного самоуправления путем его продажи с публичных торгов;

домашних животных в случае негуманного обращения с ними (ст. 241 ГК) – по иску лица, заинтересованного в их приобретении для себя.

7. Приобретение права собственности на имущество юридического лица при его реорганизации или ликвидации.

При реорганизации право собственности на имущество юридического лица переходит к его правопреемникам согласно разделительному балансу или передаточному акту.

При ликвидации юридического лица:

учредители, имеющие вещные права на его имущества, сохраняют право собственности на него за собой;

учредители, имеющие обязательственное право на его имущество, приобретают право собственности на оставшееся после расчетов с кредиторами имущество.

8. Прекращение права собственности лица на имущество, которое не может ему принадлежать по причине изменения статуса имущества (ограничение или прекращение его оборотоспособности) путем его добровольного отчуждения в течение года либо принудительного отчуждения решением суда по иску соответствующего государственного (муниципального) органа (напр., отчуждение перешедшего по наследству охотничьего оружия).

9. Приобретение права собственности по договору.

Право собственности на вещь возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законом или договором. Передачей признается вруче-

ние вещи приобретателю, а равно сдача перевозчику (органу связи) вещей, отчужденных без обязательства доставки. К передаче вещи приравнивается передача коносамента или иного товарораспорядительного документа на нее.

Право собственности на вещь, находящуюся во владении приобретателя, возникает с момента заключения договора об ее отчуждении.

В п. 4 ст. 218 ГК определен переход права собственности на квартиру, гараж, дачу, иное имущество потребительского кооператива к члену кооператива – с момента внесения полного паевого взноса за имущество.

Право собственности на вещь, подлежащую государственной регистрации, возникает у ее приобретателя с момента такой регистрации.

10. Приобретение прав собственности на плоды, продукцию и доходы.

Не отделенные от вещи плоды являются ее составной частью и принадлежат собственнику вещи. Отдельные плоды (продукция, доходы) принадлежат добросовестному пользователю вещи, если иное не предусмотрено законом или договором.

Кроме вышеперечисленных случаев, прекращение права собственности может иметь место в случаях потребления вещи собственником или уничтожения вещи.

К формам права собственности относятся:

частная собственность граждан и юридических лиц;

государственная собственность Российской Федерации и ее субъектов;

муниципальная собственность городов, районов и других поселений.

Право собственности граждан – одна из разновидностей частной собственности. Субъектами права собственности граждан являются физические лица (граждане, иностранцы, лица без гражданства).

В собственности граждан может находиться любое имущество в любом его количестве, за определенными исключениями, установленными законом (п. 1 ст. 213 ГК). Не может принадлежать гражданам имущество, изъятое из оборота (радиоактивные материалы, военная техника и т.д.)

Правовой режим объектов права собственности может быть общим и специальным.

Общий режим действует при отсутствии специальных правил, установленных для физических лиц. В его рамках существуют лишь общие пределы осуществления прав на эти объекты, указанные в ч.1 ст. 10 ГК.

Специальный режим устанавливается на определенные виды имущества:
недвижимость (государственная регистрация вещных прав и сделок);
земельные участки (предварительный отвод, регистрация, установление режима использования);

здания и сооружения (утверждение проекта, соблюдение градостроительных норм и правил);

транспортные средства (регистрация в соответствующих государственных органах);

объекты, ограниченные в обороте: оружие, яды, наркотики (особые правила хранения и учета, ограниченный оборот);

домашние животные (соблюдение санитарных и ветеринарных правил, правил благоустройства);

ценные бумаги (особые правила оборота) и т.п.

Границы осуществления права собственности граждан определяются принципами дозволенной направленности (дозволено все, что не запрещено законом) и диспозитивности (собственник осуществляет свое право по своему усмотрению).

Право собственности граждан на землю.

В соответствии со ст. 9 Конституции РФ земля может находиться в частной, государственной и муниципальной формах собственности.

После приватизации сельскохозяйственных земель, находившихся в государственной собственности, они становятся частной собственностью:

бывших работников, вышедших из сельскохозяйственного предприятия (в размере выделенных им в натуре земельных долей) и образовавших крестьянские (фермерские) хозяйства – КФХ;

работников сельскохозяйственного предприятия (в размере долей в общей собственности хозяйства).

Земельный участок, предоставленный или приобретенный КФХ, принадлежит его членам на праве совместной собственности, если законом или договором между ними не предусмотрено иное.

При приватизации предприятия собственники объектов недвижимости вправе в приоритетном порядке приобретать в собственность земельные участки под этими объектами, а в дальнейшем приватизация объектов недвижимости осуществляется вместе с соответствующим земельным участком.

Земельные участки для индивидуального жилищного строительства, личного подсобного хозяйства, садоводства передаются гражданам в частную собственность бесплатно в пределах среднерайонных норм. Последствия утраты собственником недвижимости права пользования земельным участком предусмотрены ст. 272, 279 ГК.

Право собственности на жилое помещение.

Жилое помещение – помещение, предназначенное для постоянного проживания людей, законченное строительством и принятое в эксплуатацию в установленном порядке.

Виды жилых помещений, как объектов права собственности:

изолированная жилая комната, имеющая сообщение с местами общего пользования, улицей, двором;

изолированная квартира в доме;

одноквартирный или многоквартирный жилой дом.

Члены семьи, не являющиеся собственниками жилого помещения, наделяются правом пользования им, основанным на законе, а не на договоре.

Наряду с квартирой собственнику принадлежит также доля в праве собственности на общее имущество дома, находящееся как в пределах квартиры, так и за ее пределами (общие строительные конструкции дома и т.п.). Эти объекты, включая дом, определяются как кондоминиум. Доля собственника в кондоминиуме пропорциональна доле принадлежащих ему помещений, если

товариществом не установлен иной порядок. Соотношение квартиры и доли в общей собственности в кондоминиуме – это соотношение главной вещи и ее принадлежности.

Вещные права юридических лиц.

Юридические лица подразделяются на коммерческие и некоммерческие организации и соответственно наделяются общей или специальной правоспособностью, влияющей на содержание права собственности, пределы и способы ее осуществления.

Участники юридического лица, являющегося собственником своего имущества, не имеют на это имущество никаких вещных прав, а :

имеют обязательственные права (на получение доли в прибыли и ликвидационном остатке) в отношении коммерческих организаций, а также некоммерческих партнерств и потребительских кооперативов;

не имеют никаких имущественных прав в отношении остальных некоммерческих организаций.

Наличие имущества на праве собственности является необходимым условием участия большинства юридических лиц в гражданском обороте.

Объектом права собственности юридического лица может быть любое имущество, не изъятое из оборота. Имущество, ограниченное в обороте, может принадлежать юридическому лицу при наличии специального разрешения.

Право собственности хозяйственных товариществ и обществ.

Имущество хозяйственного общества или товарищества состоит из формируемого его учредителями уставного (складочного) капитала и имущества, возникшего по иным основаниям. Минимальный размер уставного капитала определяется специальным законом. Уставный капитал формируется в течение года с момента образования общества: до регистрации оплачивается не менее половины величины уставного капитала; до истечения года от регистрации оплачивается его оставшая часть.

Управление и распоряжение имуществом товарищества осуществляют полные товарищи, а в обществе – специально создаваемые органы общества.

При выходе из товарищества или общества (кроме акционерного) участнику выдается или выплачивается причитающаяся ему доля имущества общества или товарищества. Выход акционера из акционерного общества возможен только путем отчуждения акции другому акционеру или третьему лицу.

Участники товарищества и общества имеют право на долю в остатке имущества после ликвидации юридического лица.

Право собственности производственных и потребительских кооперативов.

Производственный или потребительский кооператив является собственником принадлежащего ему имущества, которое формируется членами кооператива, а также имущества, приобретенное кооперативом по другим основаниям. Имущество делится на паи его членов. Порядок формирования: к моменту регистрации каждый член кооператива вносит не менее 10 % паевого взноса, а в течение года после регистрации – остальную часть. Единогласным решением членов кооператива может быть создан неделимый фонд, не включенный в паи. Прибыль кооператива распределяется в соответствии с трудовым участием кооператоров.

Управление и распоряжение имуществом кооператива осуществляют его специально создаваемые органы управления.

При выходе из кооператива его члену выплачивается стоимость пая или выдается имущество, соответствующее его паю. Такие же действия производятся при отказе принять в кооператив наследника умершего кооператора. Оставшееся после ликвидации кооператива имущество распределяется между его членами.

Право собственности некоммерческих организаций.

Все некоммерческие организации, кроме учреждений, являются собственниками переданного им имущества, причем их участники не имеют на это имущество никаких прав (за исключением некоммерческих партнерств, по-

требительских кооперативов). Имущество формируется с учетом специальной правоспособности некоммерческой организации. Указанные организации вправе использовать принадлежащее им на праве собственности имущество только в соответствии с целями их деятельности, определенными в учредительных документах.

Источники формирования имущества некоммерческих организаций:

вступительные и членские взносы;
добровольные пожертвования;
доходы от проведенных мероприятий;
гражданско-правовые сделки и др.

Участники ассоциаций, некоммерческих партнерств, потребительских кооперативов имеют право на получение части имущества, оставшегося после ликвидации таких организаций, хотя по общему правилу имущество, оставшееся после ликвидации некоммерческой организации расходуется на цели, для достижения которых она была создана (фонды, общественные объединения).

Право государственной и муниципальной собственности.

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

Необходимость государственной собственности на определенные виды имущества обусловлена рядом факторов, это:

обеспечение безопасности страны;
выполнение государством ряда социальных функций;
регулирование деятельности естественных монополий.

Особенности права государственной собственности

1. Субъектом права такой собственности является само государственное образование: Российская Федерация в целом (ей принадлежит федеральная собственность) либо ее субъект (ему принадлежит собственность субъекта РФ или региональная собственность). Субъект РФ сам в законодательном порядке устанавливает для себя правила поведения как собственника.

2. Управление и распоряжение государственной собственностью осуществляют органы государственного управления, а также специально уполномоченные юридические и физические лица:

правительство РФ, которое вправе делегировать свои полномочия федеральным органам исполнительной власти, а также органам исполнительной власти субъектов РФ;

специальный федеральный орган, осуществляющий основную оперативную работу по управлению имуществом (в настоящее время – Министерство госимущества РФ);

Российский фонд федерального имущества, который проводит продажу федерального госимущества;

основные органы, располагающие полномочиями по управлению и распоряжению объектами госсобственности субъектов РФ – губернаторы (главы администраций), правительства (администрации), комитеты по управлению имуществом, фонды имущества субъектов РФ.

3. Российская Федерация может иметь на праве собственности любое имущество, в т.ч. изъятое из оборота, а субъекты РФ – любое имущество, за исключением имущества, отнесенного к исключительной собственности РФ (энергетические системы, объекты ядерной энергетики, железнодорожный транспорт, связь, военное имущество и т.п.).

Порядок разграничения объектов федеральной и региональной собственности устанавливается специальным законом. До его принятия действует порядок, установленный постановлением Верховного Совета РСФСР № 3020-1 от 27.12.91. и распоряжением Президента РФ № 114-РП от 18.03.92.

Так, в приложениях №№ 1 и 2 к постановлению Верховного Совета закреплены перечни объектов исключительной федеральной собственности и объектов, которые могут быть переданы в региональную собственность.

Недра и леса находятся в исключительной собственности РФ. Добытые из недр ресурсы могут переходить как в муниципальную, так и в частную собственность на основании лицензии на пользование недрами.

Объектом частной и муниципальной собственности служит только земля, причем по узкому кругу оснований, предусмотренных земельным законодательством.

На водные ресурсы установлена государственная собственность. Муниципальная и частная собственность могут распространяться только на обособленные водные объекты.

4. Способы приобретения права собственности, характерные только для государства – национализация, конфискация, реквизиция, налоги.

5. Основание прекращения прав собственности, присущее только государственной собственности – приватизация.

Две части государственной собственности:

имущество, закрепленное за государственными предприятиями и учреждениями;

средства соответствующего бюджета и иное нераспределенное государственное имущество, составляющее государственную федеральную или региональную казну.

Российская Федерация или ее субъект отвечают по своим обязательствам только тем имуществом, которое составляет их государственную казну, т.е. в него не входит имущество, закрепленное за государственными предприятиями и учреждениями, а также имущество, составляющее исключительную государственную собственность.

Муниципальная собственность не входит в состав государственной и является самостоятельной формой собственности. В нее входят:

средства местного бюджета и внебюджетных фондов;

имущество органов местного самоуправления;

муниципальные земли и природные ресурсы, находящиеся в муниципальной собственности;

муниципальные предприятия и организации, банки, учреждения;
муниципальный жилой и нежилой фонд и другое имущество.

Муниципальная собственность, как и государственная, является публичной формой собственности и подразделяется на две группы:

имущество, закрепленное за муниципальными предприятиями и учреждениями;

средства соответствующего бюджета и иное имущество, составляющее муниципальную казну.

Право собственника объектов муниципального имущества осуществляют выборные органы местного самоуправления, а в случаях, предусмотренных законом, – непосредственно население (ст. 125 ГК).

Право хозяйственного ведения.

Это вещное право владения, пользования и распоряжения имуществом собственника в пределах, ограниченных законом и уставом предприятия.

В отношении переданного в хозяйственное ведение имущества его собственник имеет право:

принимать решение о создании юридического лица;

определять предмет и цели его деятельности;

назначать орган управления;

осуществлять его реорганизацию и ликвидацию;

контролировать использование по назначению и сохранность имущества;

получать часть прибыли от использования имущества;

разрешать распоряжение недвижимостью.

Субъектами этого права могут выступать только государственные или муниципальные унитарные предприятия (за исключением казенных предприятий), а объектом – выступает имущественный комплекс (132 ГК).

Из правомочий распоряжения, в соответствии с п. 2 ст. 295 ГК, изъята возможность распоряжаться недвижимостью без предварительного согласия собственника. Движимым имуществом предприятие распоряжается самостоятельно, если законом не предусмотрены иные ограничения.

По долгам предприятия собственник не отвечает, за исключением случая, указанного в п. 3 ст. 56 ГК.

Право оперативного управления.

Это право владения, пользования, распоряжения имуществом собственника в пределах, установленных законом в соответствии с целями его деятельности, заданиями собственника и назначением имущества.

Собственник распоряжается излишним, неиспользуемым или используемым не по назначению имуществом (п. 2 ст. 296 ГК).

Ответственность собственника по долгам субъекта права оперативного управления – субсидиарная (п. 5 ст. 115, п. 2 ст. 120 ГК).

Субъектами данного права могут быть как унитарные (казенные) предприятия, так и финансируемые собственником учреждения.

Казенное предприятие вправе распоряжаться:

закрепленным в его оперативном управлении имуществом – с согласия собственника;

продукцией – самостоятельно, по установленным ценам;

доходами вправе распоряжаться собственник в порядке, установленном в уставе;

Учреждение вправе распоряжаться:

имуществом закрепленным в его оперативном управлении, а также приобретенным по смете с согласия собственника;

денежными средствами по смете – в соответствии с целевым назначением;

доходами от разрешенной деятельности, а также приобретенным на них имуществом.

Тема 10. ПРАВО ОБЩЕЙ СОБСТВЕННОСТИ

Разделы темы: понятие и виды общей собственности; общая долевая собственность; общая совместная собственность.

Общая собственность – это собственность, принадлежащая двум и более лицам. Она характеризуется множественностью субъектов и единством объекта.

Право общей долевой собственности возникает на основании различных юридических фактов.

Объектом общей собственности может быть индивидуально-определенная вещь, совокупность вещей или имущественный комплекс. Общая собственность возникает при поступлении в собственность двух и более лиц имущества, которое не может быть разделено без изменения его назначения либо не подлежит разделу в силу закона, а на делимое имущество – в случаях, предусмотренных законом или договором.

Общая собственность может быть с определением долей (долевая собственность) и без определения долей (совместная собственность). Общая собственность является долевой, если иное не установлено законом.

Общая долевая собственность.

Юридическая природа доли в общей собственности состоит в следующем. Участнику принадлежит доля в праве на общее имущество, а не доля имущества (реальная доля) или доля в стоимости имущества (идеальная доля). Право каждого сособственника не ограничивается конкретной частью общей вещи, а распространяется на всю вещь, в т.ч. на доходы, которые вещь приносит, и падающие на нее обременения. Поскольку права других сособственников также распространяются на все имущество в целом, сохраняется характеристика общей собственности как собственности многосубъектной.

Доля выражается в виде дроби или процентов. Доли участников предполагаются равными, если иное не вытекает из закона, договора или существа сложившихся между ними отношений. Размер доли может изменяться по различным причинам.

Владение и пользование имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляются по соглашению всех ее участников, а если согласие не достигнуто, – в порядке, устанавливаемом судом.

Сособственник имеет право на предоставление в его владение и пользование части общего имущества соразмерно своей доле, а при невозможности этого – требовать от других участников соответствующей компенсации. Право сособственника на выделенную ему во владение и пользование долю является вещным и при надлежащем оформлении он пользуется защитой от посягательств собственников других долей.

Каждый из сособственников вправе самостоятельно распоряжаться лишь своей долей в праве общей собственности. При продаже доли в общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме случая продажи с публичных торгов. В случае продажи доли с нарушением требований ст. 250 ГК любой сособственник в течение 3 месяцев вправе требовать через суд перевода на него прав и обязанностей покупателя.

Указанные правила применяются также при отчуждении доли по договору мены.

Многосубъектная собственность может иметь специфические для общей собственности основания ее прекращения: раздел общей собственности и выдел из общей собственности.

При разделе общая собственность прекращается для всех ее участников, при выделе – для того, чья доля выделяется.

Раздел и выдел могут иметь место как по взаимному согласию собственников, так и по судебному решению, а выдел доли – также по требованию кредиторов, для обращения взыскания на имущество сособственника.

Раздел и выдел происходят путем выдела доли (долей) в натуре, если это допускается законом и возможно без соразмерного ущерба имуществу. Если выдел доли в натуре невозможен, выделяющийся собственник получает денежную или иную компенсацию. Замена выдела в натуре денежной компенсацией может осуществляться только с согласия собственника выделяемой доли. Когда эта доля незначительна и ее нельзя выделить в натуре, а сособствен-

ник не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии его согласия обязать остальных участников выплатить ему компенсацию. С получением компенсации сособственник утрачивает право на долю в общем имуществе (п. 5 ст. 252 ГК).

Кредитор участника долевой собственности при недостаточности у собственника другого имущества вправе предъявить требование о выделе доли должника в общем имуществе для обращения взыскания на нее (ст. 255 ГК).

Общая совместная собственность.

Совместная собственность – это право нескольких лиц по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им, составляющим единое целое имуществом, в котором их доли заранее не определены.

В отличие от долевой, она может быть образована лишь в случаях, предусмотренных законом: совместная собственность супругов и совместная собственность крестьянского (фермерского) хозяйства.

Совместные собственники владеют и пользуются имуществом сообща, если иное не предусмотрено договором между ними. Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается (презюмируется) независимо от того, кем из участников совершается сделка по распоряжению имуществом.

Основания и порядок раздела совместной собственности и выдела из нее определяются по тем же правилам, что и для долевой собственности (если иное не установлено законом или не вытекает из существа отношений). Перед разделом обязательно предварительное определение доли каждого в праве.

Особенности режима общей собственности супругов:

до брака – частная собственность на имущество, принадлежащая каждому супругу;

в браке – совместная собственность супругов на имущество, совместно нажитое ими в период брака, если иной режим не установлен брачным договором (п. 1 ст. 33, п. 1 ст. 42 СК).

Не относятся к совместной собственности супругов вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и т.п.).

По обязательствам одного из супругов взыскание может быть обращено лишь на имущество, находящееся в его собственности, а также на его долю в общем имуществе супругов, которая причиталась бы ему при разделе этого имущества (п.1 ст. 45 СК).

Имущество, нажитое в период фактических брачных отношений без регистрации брака, подпадает под режим долевой собственности.

Владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов осуществляется по их обоюдному согласию.

При разделе общего имущества супругов и определении долей в этом имуществе доли супругов признаются равными, если иное не предусмотрено договором между ними. Суд вправе отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе, исходя интересов несовершеннолетних детей (ст. 39 СК).

Смерть одного из супругов влечет за собой прекращение общей совместной собственности.

Общая совместная собственность крестьянского (фермерского) хозяйства.

Имущество КФХ принадлежит его членам на праве совместной собственности, если иное не установлено законом или договором между ними (п. 1 ст. 257 ГК). Законом «О КФХ» установлено, что имущество КФХ принадлежит его членам на праве общей долевой собственности и лишь при их единогласном решении – в совместной собственности.

Члены КФХ владеют и пользуются имуществом по взаимной договоренности. Сделки по распоряжению имуществом совершаются главой КФХ или иным доверенным лицом.

При выделе доли одного из членов КФХ земельный участок и средства производства разделу не подлежат. Вышедший имеет право на денежную компенсацию, соразмерную его доле (п. 2 ст. 258 ГК). Порядок раздела и выплаты

компенсации устанавливаются по согласию всех членов КФХ, а при его отсутствии – судом.

При прекращении деятельности КФХ происходит раздел его имущества на общих основаниях (ст. 252 и 254 ГК).

Тема 11. ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИХ ВЕЩНЫХ ПРАВ

Разделы темы: общие положения об охране права собственности; система способов защиты права собственности; вещно-правовые способы защиты; обязательственно-правовые способы защиты; защита ограниченных вещных прав.

Общие положения об охране права собственности.

Конституция РФ (ст. 8 и 35) закрепляет основное положение о том, что в стране признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Нормы гражданского права обеспечивают регулирование и охрану этих отношений при нормальных условиях использования собственником принадлежащего ему имущества без нарушения его правомочий, а также без ущемления прав и интересов других лиц. Нормы права предусматривают основания приобретения имущества в собственность, прекращения права собственности, объем правомочий собственника, пределы их осуществления, а также правовой режим отдельных видов объектов собственности. Такова охрана собственности в широком смысле.

Под гражданско-правовой охраной в узком значении понимается совокупность тех способов и средств, которые применяются, когда отношения собственности (права и интересы собственника) нарушены. При этом законом предусматриваются способы защиты.

Вещно-правовые способы защиты.

Особенность таких средств в том, что они защищают вещное право как абсолютное право, принадлежащее правообладателю, от посягательств третьих лиц. Целью применения этих средств является восстановление или устранение препятствий либо сомнений в осуществлении обладателем вещного права своих правомочий.

К вещно-правовым способам защиты относятся следующие.

Виндикационный иск – внедоговорное требование не владеющего имуществом собственника к его фактическому владельцу о возврате имущества в натуре. Виндикационным иском защищается право собственности в целом, поскольку он предъявляется в тех случаях, когда нарушены права владения, пользования и распоряжения одновременно.

Условия предъявления виндикационного иска:

собственник лишен фактического владения своим имуществом, которое находится в фактическом владении другого лица;

имущество сохранилось в натуре, т.е. право собственности на него не прекратилось;

имущество является индивидуально-определенным, а родовое имущество индивидуализировано, т.е. отделено от других однородных вещей;

стороны спора не связаны обязательством по поводу спорной вещи.

Стороны спора: истец – титульный владелец имущества, владеющий им в силу закона или договора; ответчик – фактический владелец имущества, незаконность владения которого нужно доказать.

Предмет иска – требование о возврате имущества в натуре из незаконного владения.

Основание иска – юридические факты, обосновывающие требование (ст. 301 ГК):

обстоятельства выбытия имущества из владения истца;

обстоятельства поступления имущества к ответчику;

наличие спорного имущества в натуре;

отсутствие обязательств по поводу вещи.

Истец должен доказать, что именно ему принадлежит право собственности (хозяйственного ведения, оперативного управления) на спорный предмет, что оно нарушено и ответчик неправомерно удерживает его имущество. При таких условиях требование о возврате вещи в натуре будет удовлетворено.

Виндикационные иски нельзя смешивать с другими исками собственника о возврате вещи в натуре, основанными на договорных отношениях (аренды, хранения, безвозмездного пользования имуществом и др.). Собственник, передавший вещь другому лицу во временное владение и пользование по договору, может требовать ее возврата в соответствии с нормами обязательственного права. Он не вправе предъявлять виндикационный иск вместо договорного.

Условия удовлетворения иска:

если имуществом владеет недобросовестный владелец (его похититель и т.п.) – иск подлежит удовлетворению;

если имуществом владеет добросовестный владелец, (который не знал, что отчуждатель не имел права его отчуждать), получивший его от недобросовестного, то при безвозмездном приобретении иск подлежит удовлетворению, а при возмездном приобретении – удовлетворяется только в случаях, когда имущество выбыло из владения помимо воли титульного владельца.

В любом случае не допускается виндикация у добросовестного приобретателя денег и предъявительских ценных бумаг (п. 3 ст. 302 ГК).

Добросовестный владелец имеет право оставить отдельные улучшения себе, а за неотделимые – требовать компенсации затрат.

На иски об истребования имущества от незаконного владельца распространяется действие сроков исковой давности (ст. 195 ГК).

Негаторный иск – иск об устранении нарушений прав собственника, не связанных с лишением владения (ст. 304 ГК).

Объект негаторного иска – устранение длящегося правонарушения, продолжающегося к моменту подачи иска (исковая давность на указанные требования не распространяется).

К нарушению права пользования относятся, напр., случаи самоуправного занятия помещения в доме собственника или запрет на эксплуатацию подсобных помещений, принадлежащих ему на праве долевой собственности.

Негаторным иском может быть защищено право собственности и право законного владения.

Условия удовлетворения негаторного иска: бесспорность прав собственника; незаконность действий, нарушающих прав собственника.

В случае удовлетворения иска суд обязывает нарушителя прекратить действия, препятствующие собственнику осуществлять свои права по использованию принадлежащего ему на праве собственности имущества.

Иск о признании вещного права (права собственности) – внедоговорное требование обладателя вещного права о констатации судом перед ответчиком факта принадлежности истцу этого вещного права на спорное имущество.

Истец – обладатель вещного права на имущество, которое оспаривается ответчиком, ответчик – лицо, не признающее за истцом вещного права на имущество.

Предмет иска – констатация факта принадлежности истцу вещного права на спорное имущество.

Основание иска – обстоятельства, подтверждающие наличие у истца вещного права.

В соответствии со ст. 305 ГК виндикационный и негаторный иски применяются для защиты не только права собственности, но и иных вещных прав. При этом лица, обладающие вещными правами, могут защищать свое владение и против собственника.

Обязательно-правовые способы защиты.

Особенность таких средств в том, что составляющие их требования направлены на защиту не столько права собственности, сколько в целом имущественных интересов собственника. К ним относятся иски:

- о возмещении причиненного собственнику вреда;
 - о возврате неосновательно приобретенного или сбереженного имущества;
 - о возврате вещей, предоставленных в пользование по договору и т.п.
- требования.

К числу иных способов защиты, вытекающих из конкретных институтов права, относятся:

- связанные с объявлением гражданина умершим или признанием его безвестно отсутствующим – защита прав собственника в случае его явки;
- связанные с недействительностью сделок – защита интересов сторон недействительной сделки;
- из института залога – ответственность залогодержателя за утрату заложенного имущества;
- из института наследственного права – ответственность хранителя или управляющего за порчу или утрату наследственного имущества;

иски к государственным и муниципальным органам: а/ о признании недействительным акта, нарушающего право собственности; б/ о неправомерном прекращении права собственности; в/ о возмещении ущерба, причиненного изъятием имущества у собственника.

Способы, защищающие интересы собственника при прекращении права собственности по законным основаниям – национализации, реквизиции, изъятии земельных участков для государственных нужд, принудительного выкупа или продажи с торгов безхозяйственно содержимого имущества и др.

Защита ограниченных вещных прав.

Субъект ограниченного вещного права может защищать свое право теми же способами, что и собственник. В соответствии со ст. 305 ГК виндикационный и негаторный иски применяются для защиты не только права собственности, но и иных вещных прав. При этом лица, обладающие вещными правами, могут защищать свое владение и против собственника.

Ст. 234 ГК устанавливает защиту прав фактического добросовестного владельца от притязаний со стороны третьих лиц, не являющихся собственниками имущества, а также не имеющих прав на владение им в силу иного основания.

Н о р м а т и в н о - п р а в о в ы е а к т ы

Конституция РФ. М., 1993.

Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч.1.

ФЗ от 30.11.94 «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации». СЗ РФ. 1994 г. № 32.

Закон Российской Федерации «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации». // СЗ РФ. 1991. № 28.

Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 февраля 1995 г. «О некоторых

вопросах связанных с введением в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ, 1995. № 5.

Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 31.07.81 «О судебной практике по разрешению споров, связанных с правом собственности на жилой дом // Сб. постановления Пленумов Верховного Судов СССР и РСФСР по гражданским делам. М., 1995.

Постановление Пленума Верховного Суда РСФСР от 10.07.80 «О некоторых вопросах, возникающих в практике рассмотрения судами споров о выделении доли собственнику, и определении порядка пользования домом, принадлежащим гражданам на праве общей собственности». // Там же.

Л и т е р а т у р а

Гражданское право. Учебник Ч.1. / Под ред. Е.А. Суханова М.: Изд-во БЕК, 1998.

Гражданское право. Учебник Ч.1 / Под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 1999.

Гражданское право России: Курс лекций. Ч.1 М.: Юрид. л-ра, 1996.

Гражданское право. Общая часть / Под ред. В.С. Волынец. Ростов н/Д.: Феникс, 1999.

Андреев В.К. Право собственности в России. М., 1993.

Амфитеатров Г.Н. Иски собственников о возврате принадлежащего им имущества. М., 1945.

Бехбах В. Доверительная собственность // Сов. юстиция, 1992. № 5. С. 10-11.

Витрянский В.В., Суханов Е.А. Защита права собственности // Защита права собственности: Сб. нормативных актов и м-лов арбитражной практики с науч.-практ. коммент. М., 1993.

Иванова Н.Р. Защита права собственности в арбитражном суде: Комментарий арбитражной практики. М., 1999.

Суханов Е.А. Лекции о праве собственности. М., 1991.

Суханов Е.А. Право собственности и иные вещные права. Способы их защиты: Комментарий к новому ГК. М., 1996.

Скловский К.И. Собственность в гражданском праве. М.: Дело, 2000.

Тема 12. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Разделы темы: понятие, особенности гражданско-правовой ответственности; виды гражданско-правовой ответственности; размер гражданско-правовой ответственности.

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.

1. Гражданско-правовая ответственность имеет имущественный характер. Применение ее всегда связано с возмещением убытков, взысканием причиненного ущерба, уплатой неустоек.

2. Ответственность по гражданскому праву представляет собой ответственность одного участника гражданско-правовых отношений перед другим, ответственность правонарушителя перед потерпевшим.

3. Размер гражданско-правовой ответственности соответствует размеру причиненного вреда или убытков.

4. К различным участникам имущественного оборота применяются равные по объему меры ответственности за однотипные правонарушения. Эта особенность продиктована необходимостью обеспечения последовательного проведения принципа равноправия участников гражданско-правовых отношений (ст. 1 ГК). Примером могут служить нормы ГК, регулирующие различные виды обязательств: в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по договору энергоснабжения сторона, нарушившая обязательство

(как энергоснабжающая организация, так и абонент), обязана возместить причиненный этим реальный ущерб (п. 1 ст. 547 ГК).

Виды гражданско-правовой ответственности

По основаниям возникновения существуют:

договорная ответственность, которая наступает в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, возникших из договора; в ГК договорная ответственность выражена следующим образом: «Должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства» (п.1 ст. 3939 ГК);

внедоговорная ответственность, которая наступает в случае причинения вреда или убытков потерпевшему лицу, не состоящим с ним в договорных отношениях (напр., причинение вреда личности или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица (ст. 1064 ГК), в случае неосновательного приобретения или сбережения имущества за счет другого лица (ст. 1102 ГК); осуществляется путем установления между сторонами особого обязательства – по возмещению причиненного вреда.

Возмещение морального вреда гражданину следует признавать разновидностью внедоговорной ответственности. Основания и размер компенсации гражданину морального вреда определяются правилами гл. 59 «Обязательства вследствие причинения вреда» (ст. 1099 ГК).

Если на обязанной стороне выступают несколько лиц, то ответственность может быть:

долевой, когда каждый должник несет ответственность в определенной установленной законом или договором доле (ст. 321 ГК);

солидарной, которая наступает в случаях, прямо предусмотренных законом или договором, и сущность которой в том, что кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности (п.1 ст. 323 ГК); примером солидарной ответственности могут служить следующие нормы ГК : п. 3 ст. 60; п.1 ст. 75; п.1 ст. 95; п.1 ст. 96; п. 2 ст. 105; п. 1 ст. 363; ст. 1080 и др.

субсидиарной – т.е. дополнительной к ответственности другого лица – основного должника, которая применяется во многих случаях, предусмотренных законодательством; наступает только в соответствии с законом, иными правовыми актами или условиями обязательства; в частности, субсидиарная ответственность предусмотрена следующими нормами ГК: п. 3 ст. 56; п. 1 ст. 75; п. 1 ст. 95; п. 2 ст. 105; п. 2 ст. 107; п. 5 ст. 115; п. 4 ст. 116; п. 2 ст. 120; п. 4 ст. 121; необходимым условием применения субсидиарной ответственности является предварительное обращение с соответствующим требованием к основному должнику, нарушившему обязательство.

Смешанная ответственность – когда вред или убытки наступают по вине обеих сторон (ст. 404 ГК).

Ответственность в порядке регресса (п. 325 ГК).

Основанием возникновения гражданско-правовой ответственности является гражданское правонарушение, которое выражается в нарушении требований закона, либо договора.

Состав гражданского правонарушения включает следующие элементы: противоправность; наличие вреда или убытков; причинную связь между противоправным деянием и причинением вреда или убытков; вину правонарушителя.

Существует *презумпция вины правонарушителя* – он считается виновным, пока не будет доказано обратное. Невиновым, лицо признается, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства или условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства (п. 1 ст. 401 ГК).

Ответственность вне зависимости от вины – это ответственность:

лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, если оно не докажет, что это произошло вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. (п. 3 ст. 401 ГК);

владельцев источников повышенной опасности (ст. 1079 ГК);

профессионального хранителя (п. 1 ст. 902 ГК) и некоторые другие.

Размер гражданско-правовой ответственности.

Лицо, причинившее вред или убытки, должно возместить их в полном объеме.

Снижение размера гражданско-правовой ответственности допускается, если вред наступил по вине обеих сторон или если кредитор содействовал увеличению размера убытков либо не принял разумных мер к их уменьшению.

Тема 13. СРОКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ. ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ, ЕЕ ТЕЧЕНИЕ

Разделы темы: понятие и виды сроков в гражданском праве; сроки осуществления гражданских прав; исковая давность.

Срок – это момент или период времени, наступление или истечение которого влечет возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Виды сроков:

императивные, которые не могут быть изменены соглашением сторон;
диспозитивные, которые устанавливаются соглашением сторон (напр., срок исполнения обязательства);

абсолютно определенные, которые устанавливаются указанием на какой-либо период времени либо календарную дату;

относительно определенные, которые устанавливаются менее точно (напр., указанием на примерный период времени);

неопределенные – когда срок вообще не устанавливается.

Сроки осуществления гражданских прав – это сроки, в течение которых управомоченное лицо может реализовать заложенные в его субъективном праве возможности. К ним относятся: сроки существования гражданских прав; пресекательные, претензионные, гарантийные, сроки годности, службы и некоторые другие.

Сроки существования гражданских прав – сроки, в течение которых существуют определенные субъективные права и управомоченное лицо имеет реальные возможности для их реализации (срок действия доверенности).

Пресекательные сроки предоставляют управомоченному лицу строго ограниченное время для реализации своего права под угрозой досрочного его прекращения в случае неосуществления или ненадлежащего осуществления.

В *претензионные сроки* управомоченное лицо вправе (а иногда обязано) обратиться непосредственно к обязанному лицу до обращения для защиты своего права в суд.

Гарантийный срок – период времени, в течение которого изготовитель или продавец товара ручается за безотказность товара и обязуется безвозмездно устранить обнаруженные в течение этого срока его недостатки.

Срок возникновения гражданского права – срок, с наступлением которого связано возникновение субъективного гражданского права (ст. 234 ГК).

Срок исполнения гражданской обязанности – срок, в течение которого обязанное лицо должно совершить действия, предусмотренные обязательствами.

Исковая давность.

Это установленный законом срок для судебной защиты нарушенного права (ст. 195 ГК).

Императивный характер норм, предусматривающих сроки исковой давности, выражается в том, что всякого рода соглашения сторон в договоре, так

или иначе изменяющие сроки давности или порядок их исчисления, являются недействительными (ст. 198 ГК).

Общий срок исковой давности – 3 года. В отдельных случаях он может быть увеличен или уменьшен правовым актом (напр., ст. 181 ГК).

Суд вправе применить исковую давность только по заявлению стороны.

Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Законом из этого правила могут быть установлены определенные исключения (ст. 181 ГК).

При возникновении в последние 6 месяцев срока исковой давности обстоятельств, указанных в ст. 202 ГК, течение срока исковой давности приостанавливается. При прекращении указанных обстоятельств течение срока исковой давности возобновляется, а оставшаяся часть срока удлиняется до 6 месяцев.

К обстоятельствам, приостанавливающим течение срока исковой давности, относятся:

непреодолимая сила;

нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение;

установленная правительством РФ на основании закона отсрочка исполнения обязательства (мораторий);

приостановление действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение.

Течение срока исковой давности прерывается:

предъявлением иска в установленном порядке;

совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга.

После перерыва течение срока исковой давности начинается заново, а время, истекшее до перерыва, в новый срок не засчитывается (ст. 204 ГК РФ).

Восстановление срока исковой давности. В исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по

обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние и т.п.), срок исковой давности восстанавливается, а нарушенное право подлежит защите. Указанные обстоятельства должны иметь место в последние 6 месяцев срока исковой давности (ст. 205 ГК).

Ст. 208 ГК предусматривает ряд требований, к которым *исковая давность не применяется*. К ним относятся требования:

о защите нематериальных благ и личных неимущественных прав, перечень которых содержится в ст. 150 ГК;

к банку о выдаче вкладов;

о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина; если такое требование предъявлено за прошлое время, то оно удовлетворяется в пределах 3-летнего срока давности;

собственника или иного владельца устранить любые нарушения (помехи, препятствия) его права, хотя бы и не соединенные с лишением владения.

Перечень перечисленных видов требований, на которые не распространяются сроки исковой давности, не является исчерпывающими.

Тема 14. ПОНЯТИЕ И ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Разделы темы: понятие обязательства и обязательственного права; отличительные черты обязательственного правоотношения; основания возникновения обязательств; обязательственное право; субъекты обязательства; виды обязательств; перемена лиц в обязательстве.

Обязательство – это относительное правоотношение, опосредующее товарное перемещение материальных благ, иных результатов деятельности субъектов, в котором одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенные действия, а в случаях, определенных законодательством или договором, воздержаться от совершения каких-либо дейст-

вий, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанностей.

Отличительные черты обязательственного правоотношения.

1. Сторонами обязательства являются строго определенные лица: должник и кредитор, поскольку передача имущества, выполнение работ, оказание услуг может осуществляться в отношении лишь прямо обозначенных, а не третьих лиц.

2. Содержание обязательства составляют права и обязанности сторон.

3. Объект обязательства – определенные действия обязанного лица по передаче имущества, уплате денег и т.п.

4. Обязательство опосредует динамику гражданско-правовых отношений. В отличие от правоотношений собственности, фиксирующих статику – присвоенность материальных благ определенному субъекту. Обязательства выступают как способ перемещения уже присвоенного имущества.

5. Реализация кредитором своего права возможна только через выполнение должником своей обязанности. Удовлетворение интересов управомоченного лица в обязательственном правоотношении обеспечивается предоставленным ему правом требовать от обязанного лица совершения определенных действий. Субъективное право в обязательственном правоотношении именуется правом требования, а обязанность – долгом.

6. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения своей обязанности к должнику применяются меры гражданско-правовой ответственности.

Основания возникновения обязательств.

Таковыми основаниями являются юридические факты. В ст. 307 ГК прямо названы только два основания возникновения обязательств – договор и причинение вреда. Однако законодатель предусматривает возникновение обязательств и из иных оснований, указанных в ГК. Обобщенные виды оснований возникновения обязательств перечислены в ст. 8 ГК. Это:

1) договоры – взаимные соглашения сторон, как предусмотренные законодательством, так и не предусмотренные, но не противоречащие ему;

2) односторонние сделки – когда субъект гражданского права путем одностороннего волеизъявления распоряжается своим субъективным правом либо возлагает на себя субъективную обязанность (составление завещания);

3) административные акты органов власти, на основании которых нижестоящие органы заключают гражданско-правовые сделки (закупка продовольствия для госнужд);

4) правонарушения, в т.ч. причинение вреда (деликты) – действия, порождающие обязательства по восстановлению нарушенного имущественного положения;

5) иные действия, не охватываемые содержанием предыдущих пунктов (неосновательное обогащение, находка и др);

6) события – юридические факты, не зависящие от воли людей: страховой случай, несчастный случай и т.д.

Основанием возникновения обязательства может быть сложный юридический состав, состоящий из нескольких юридических фактов, без каждого из которых, обязательство не может возникнуть либо существовать (получение ордера на квартиру и заключение договора социального найма).

Обязательственное право.

Это совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих отношения, связанные с:

передачей имущества в собственность или во временное пользование;

выполнением работ;

оказанием услуг;

причинением вреда;

неосновательным обогащением посредством установления между конкретными лицами правоотношения, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие

либо воздержаться от его совершения, а кредитор вправе требовать от должника исполнения указанной обязанности.

Обязательственное право – наиболее крупная подотрасль гражданского законодательства, регулирующего отношения гражданского оборота. Система обязательственного права включает общую часть (общие положения об обязательствах и общие положения о договоре) и особенную часть, состоящую из институтов, регламентирующих обязательства:

по отчуждению имущества;

по передаче имущества;

по выполнению работ, оказанию услуг;

связанные с созданием и использованием результатов интеллектуальной деятельности;

связанные с причинением вреда и неосновательным обогащением и др.

Субъекты обязательства.

В ст. 307 ГК РФ названы два лица, участвующие в обязательстве:

кредитор – лицо, обладающее правом требовать совершения действий (или воздержания от действия);

должник – лицо, несущее обязанность совершить определенные действия в пользу кредитора.

Именно между кредитором и должником возникают взаимные права и обязанности. Это общее название сторон, в отдельных договорах они имеют специальные наименования: покупатель и продавец, арендодатель и арендатор, заказчик и подрядчик, страхователь и страховщик, причинитель вреда и потерпевший и т.д.

В обязательстве может участвовать и более двух лиц, однако все они, являясь сторонами обязательства, выступают либо в качестве кредиторов, либо в качестве должников (обязательства с множественностью лиц).

Виды обязательств.

К видам обязательств с множественностью лиц относятся долевые,

солидарные и субсидиарные.

Любое обязательство со множественностью лиц считается долевым, если законом, иными правовыми актами или условиями обязательства не установлено иное (п.1 ст. 322 ГК РФ). Исключение составляют обязательства, связанные с предпринимательской деятельностью. Здесь обязанности должников и требования нескольких кредиторов являются солидарными, если законом иными правовыми актами или условиями обязательства не предусмотрено иное (п.2 ст. 322 ГК).

Долевые обязательства. В них несколько кредиторов или несколько должников требуют или исполняют обязательство каждый в своей доле. В ст. 321 ГК установлено равенство этих долей, поскольку иное не вытекает из закона, иных правовых актов или условий обязательства. В долевых обязательствах права и обязанности участников обособляются. Каждый кредитор вправе требовать исполнения только в своей части, а должники не отвечают за неисполнение обязанностей друг друга. Для должника, выплатившего свою долю, обязательство прекращается так же, как и для кредитора, получившего причитающееся ему.

Законом или договором могут быть установлены солидарные обязанности или требования.

Солидарные обязательства на стороне должника – достаточно распространенное явление. Напр., участники полного товарищества солидарно отвечают своим имуществом по обязательствам юридического лица (п.1 ст. 75 ГК); акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам акционерного общества в пределах неоплаченной части принадлежащих им акций (п. 1 ст. 147 ГК), солидарно отвечают лица, совместно причинившие вред (ст. 1080 ГК).

Иногда солидарность устанавливается диспозитивной нормой: в п. 1

ст. 363 ГК установлено, что должник и поручитель отвечают перед кредитором солидарно, но законом или договором поручительства может быть установлена и субсидиарная ответственность поручителя.

Солидарными являются обязательства, предмет которых неделим (п. 1 ст. 322 ГК).

Исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников освобождает остальных от исполнения обязательства кредитору (п. 1 ст. 325 ГК). Должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом своей доли (п. 2 ст. 325 ГК), т.е. регрессное обязательство является долевым.

Отличительные черты солидарного требования кредитора:

при солидарности на стороне кредитора любой кредитор вправе предъявить должнику требование в полном объеме (п. 1 ст. 326 ГК). До предъявления такого требования должник может произвести исполнение любому из них по своему выбору;

исполнение обязательства полностью одному из кредиторов освобождает должника от исполнения остальным (п.3 ст. 326 ГК);

кредитор, получивший исполнение обязательства, обязан возместить причитающееся другим кредиторам в равных долях, если иное не вытекает из соглашения между ними (п. 4 ст. 326 ГК).

Право требования умершего кредитора переходит к его наследникам.

В силу *субсидиарного обязательства* дополнительный должник обязан выполнить обязательство в случае, если основной должник отказался выполнить требование кредитора или кредитор не получил от него в разумный срок ответ на предъявленное требование (ст. 399 ГК). Субсидиарная ответственность может быть установлена законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. (ст. 363 ГК).

Перемена лиц в обязательстве.

От момента возникновения обязательства до его прекращения в роли должника и кредитора обычно выступают одни и те же лица. Однако в силу

различных причин кредитор или должник могут выйти из обязательства с тем, чтобы их заменил кто-то другой. Замена должника или кредитора именуется заменой лиц в обязательстве.

Переход прав кредитора обязательства (его требований) к другому субъекту возможен по сделке или на основании закона (п. 1 ст. 382 ГК).

Случаи перемены кредитора в обязательстве (ст. 387 ГК):

универсальное правопреемство имеет место в случае смерти гражданина и перехода его прав и требований по обязательствам, в которых он является кредитором, к его наследникам, а также при реорганизации юридического лица; во всех случаях реорганизации юридического лица его права и обязанности переходят к другому лицу в порядке правопреемства;

частное (сингулярное) правопреемство – переход от одного лица к другому какого-то одного конкретного права:

по решению суда (ст. 250 ГК) – при продаже доли с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право в течение 3 месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя;

вследствие исполнения обязательства должника его поручителем или залогодателем, к которому и переходит право требования (ст. 365 ГК);

суброгация – переход к страховщику, выплатившему страховое возмещение в связи с наступлением страхового случая, прав требования, которое страхователь имеет к лицу, ответственному за убытки, возмещенные в результате страхования (ст. 365 ГК);

в результате уступки требования;

в иных предусмотренных законом случаях.

Не переходят на другое лицо права личного характера.

Уступка права требования (цессия) – договор, по которому кредитор (цедент) передает свое право требования к должнику, другому лицу (цессиона-

рию). Договор совершается в той же форме, что и сделка, права по которой уступаются (ст. 389 ГК).

Требования к цессии:

право переходит к новому кредитору в том же объеме и на тех же условиях, если иное не установлено законом или договором (ст. 384 ГК); к новому кредитору переходят и права, обеспечивающие исполнение обязательства;

по общему правилу, требуется не согласие должника, а его письменное уведомление (ст. 382 ГК); если должник не был письменно уведомлен о состоявшемся переходе прав кредитора к другому лицу, новый кредитор несет риск вызванных этим неблагоприятных последствий (п.3 ст. 382 ГК);

первоначальный кредитор отвечает только за действительность требования, а не за исполнение его должником, кроме случая, когда первоначальный кредитор принял на себя поручительство за должника перед новым кредитором (ст. 390 ГК);

не допускается уступка требования без согласия должника, если личность кредитора имеет для него существенное значение (ст. 386 ГК);

не допускается уступка права требования, если она противоречит закону, иным правовым актам или договору.

Перемена лиц на стороне должника называется *переводом долга*. Это соглашение между должником и третьим лицом о переходе на последнего долга по конкретному обязательству. Перевод долга допускается только с согласия кредитора (ст. 391 ГК). Ст. 367 ГК установлено правило, что с переводом на другое лицо долга по обязательству, обеспеченному залогом, залог прекращается, кроме случая, когда залогодатель согласился отвечать и за нового должника. Аналогична и норма ст. 367 ГК в отношении поручительства.

Перевод долга совершается в той же форме, что и сделка, обязанности по которой переводятся.

Тема 15. ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

Разделы темы: понятие и принципы исполнения обязательств; субъекты исполнения обязательств; способ исполнения обязательств; место исполнения обязательств; срок исполнения обязательств.

Исполнение обязательства представляет собой совершение действий (воздержание от совершения действий), составляющих содержание субъективных прав и обязанностей сторон.

Действующее законодательство подробно регламентирует, кто должен исполнить обязательство, кому, каким образом и когда. В гл. 22 ГК закреплены следующие общие принципы, которым должно соответствовать исполнение обязательства в каждом случае.

Принцип надлежащего исполнения обязательства (ст. 309 ГК) означает обязанность должника: совершить предусмотренное в обязательстве действие (воздержаться от действия) в соответствии с его условиями и требованиями законодательства; исполнить обязательство с соблюдением всех особенностей порядка исполнения относительно предмета, способа, срока, места и субъектов исполнения. От кредитора требуется подготовить и принять исполнения обязанностей должника.

Исполнение, произведенное с нарушением хотя бы одного из его параметров (способа, срока, места, валюты, платежа и т.п.) признается ненадлежащим.

Принцип исполнения обязательства в натуре (реальное исполнение) означает обязанность должника совершить именно те действия, которые предусмотрены содержанием обязательства: выполнение работ, передача имущества и т.п. Надлежащее исполнение является одновременно и реальным. Замена исполнения в натуре уплатой денег (в виде штрафа, пени, возмещения убытков) не освобождает должника, который ненадлежащим образом исполнил обязательство, от исполнения обязательства в натуре, кроме случаев, когда иное предусмотрено законом или договором (п. 1 ст. 396ГК).

Уплата неустойки, возмещение убытков, причиненных неисполнением обязательств, наоборот, освобождает должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено самим обязательством.

В случае неисполнения должником обязательства изготовить и передать вещь кредитору, кредитор вправе в разумный срок поручить исполнение обязательства третьему лицу за разумную цену либо исполнить обязательство своими силами, потребовав от должника возмещения убытков, включая покрытие расходов (ст. 397 ГК).

В случае неисполнения должником обязательства передать индивидуально-определенную вещь у кредитора возникает право требовать отобрания вещи у должника и передачи ее себе. Кредитор не вправе использовать указанное право, если вещь уже передана лицу, которое имеет к тому времени право собственности хозяйственного ведения либо оперативного управления на эту вещь (ст. 398 ГК).

Принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства или одностороннего изменения его условий, за исключением случаев, предусмотренных законом (ст. 310 ГК), состоит в том, что, по общему правилу, недопустим односторонний отказ от исполнения обязательства или одностороннее изменение условий обязательства вне зависимости от того, установлены ли права и обязанности сторон законом, соглашением сторон либо односторонним правомерным действием одной из них. Должник не вправе отказаться от исполнения своей обязанности, а кредитор – от принятия предложенного ему надлежащего исполнения (п. 1 ст. 406 ГК).

Возможность одностороннего отказа от исполнения предусматривается законом для одной из сторон в договорном обязательстве вследствие допущенного другой стороной существенного нарушения своих (п. 2 ст. 450 ГК), под которым понимается нарушение, влекущее для другой стороны такой ущерб, при котором она в значительной мере лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Закон допускает изменение по воле одной из сторон содержания обязательства в случае существенного изменения обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора.

Субъекты исполнения обязательств.

Субъектами исполнения называются лица, совершающие от своего имени действия, составляющие обязанность должника, или принимающие на себя исполнение этих обязанностей. Субъекты исполнения могут не совпадать со сторонами в обязательстве.

Обязательство должно быть исполнено надлежащему лицу – кредитору. Однако кредитор может переадресовать исполнение обязательства третьему лицу. В подобных случаях имеет место переадресовка исполнения, уклониться от которой должник не может, если иное не предусмотрено законом или соглашением сторон. Дополнительные расходы при переадресовке возлагаются на кредитора. При исполнении обязательства должник вправе требовать доказательств того, что исполнение принимается самим кредитором или уполномоченным им лицом (ст. 312 ГК).

Исполнение обязательства может быть возложено должником на третье лицо, если иное не предусмотрено законом, соглашением сторон (ст. 313 ГК). Третье лицо не заменяет должника в обязательстве. Должник считается в полной мере ответственным перед кредитором за действия третьего лица, если законом не установлено иное (ст. 403 ГК). Кредитор не вправе отказаться от принятия исполнения.

Третье лицо, подвергнувшееся опасности утратить свое право на имущество должника (право аренды, найма) вследствие обращения кредитором взыскания на это имущество, может за свой счет удовлетворить требования кредитора без согласия должника. К третьему лицу переходят права кредитора по обязательству.

Способ исполнения обязательств – это порядок совершения должником действий по исполнению обязательства.

По общему правилу, обязательство должно быть исполнено полностью. В ряде случаев необходимость для кредитора принимать исполнение по частям предусматривается соглашением сторон либо вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства. В остальных случаях кредитор вправе не принимать исполнения обязательства по частям (ст. 311 ГК).

Передачей вещи, отчужденной без обязательства доставки, признается сдача вещи перевозчику или организации связи для пересылки приобретателю (ст. 224 ГК).

Денежные обязательства должны исполняться в валюте Российской Федерации (п. 1 и 2 ст. 317 ГК). Использование иностранной валюты допускается лишь в случаях, порядке и на условиях, установленных законом.

Ненадлежащее исполнение денежного обязательства влечет за собой обязанность должника уплатить проценты, размер которых определяется, исходя из учетной ставки банковского процента, существующей в месте жительства (нахождении) должника, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, соглашением сторон (ст. 395 ГК).

Из суммы произведенного платежа, недостаточной для исполнения денежного обязательства полностью, при отсутствии иного соглашения погашаются прежде всего издержки кредитора по получении исполнения, затем проценты, а из оставшейся части – основная сумма долга (ст. 319 ГК).

Денежное обязательство может быть исполнено путем внесения долга на депозит нотариуса, а в случаях, установленных законом, на депозит суда.

Исполнение обязательства одной стороной, которое, в соответствии с договором, обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной, называется встречным исполнением обязательств (ст. 328 ГК). 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.

Таким образом, права стороны, осуществляющей встречное исполнение обязательства, поставлены в зависимость от действий другой стороны по исполнению ее обязательства.

Место исполнения обязательств отвечает на вопрос о том, где именно должно быть произведено исполнение обязательства должника кредитором. Оно может быть предусмотрено законом, договором, вытекать из обычаев оборота, его нередко можно определить из существа обязательства.

В случаях, когда место исполнения обязательства названными способами не определено, исполнение должно быть произведено:

по обязательству передать недвижимое имущество – в месте нахождения имущества;

по обязательству передать товары или иное имущество, предусматривающему его перевозку, – в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитором;

по другим обязательствам предпринимателя передать товар (когда не предусматривается его перевозка) – в месте изготовления или хранения товара;

по денежному обязательству – в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства, а если кредитором является юридическое лицо, – в месте его нахождения;

по всем другим обязательствам – в месте жительства должника, а если должником является юридическое лицо, – в месте его нахождения.

Срок исполнения – важнейшее условие обязательства. Различают обязательства с определенным и неопределенным сроком исполнения. Срок является определенным, если день исполнения или период времени, в течение которого обязательство должно быть исполнено, установлен законом, договором.

В обязательствах с неопределенным сроком не установлен момент, когда должник предоставляет исполнение.

Обязательство с определенным сроком исполнения должно быть исполнено в установленный день исполнения или в любой момент времени в пределах периода, установленного для его исполнения.

Если обязательство не предусматривает срок исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательств (п. 2 ст. 314 ГК).

Если срок исполнения в обязательстве определен моментом востребования, должнику предоставляется 7-дневный срок (если иное не предусмотрено законом) с момента предъявления соответствующего требования кредитором.

Обязанность немедленного исполнения установлена законом для банка, который обязан выдать вклад по первому требованию вкладчика-гражданина (п. 2 ст. 837 ГК).

Ст. 315 ГК в виде общего правила устанавливает право должника на досрочное исполнение, если иное не определено законом или иными правовыми актами, договором, либо если оно не вытекает из существа обязательства.

Данное правило не применяется к обязательствам, связанным с предпринимательской деятельностью сторон. В этом случае досрочное исполнение допускается только, когда возможность исполнить обязательство до срока предусмотрена законом, иными правовыми актами или условиями обязательства, либо вытекает из обычаев делового оборота (ст. 315 ГК). Таким образом, налицо прямо противоположная презумпция: «Нельзя, если иное не предусмотрено ...».

Неисполнение обязательства в установленный срок называется просрочкой исполнения.

Тема 16. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Разделы темы: способы обеспечения исполнения обязательств; неустойка; залог; удержание имущества должника; поручительство; банковская гарантия; задаток.

Вступая в то или иное правоотношение, субъект должен быть уверен, что другая сторона исполнит обязательство надлежащим образом. Исполнение обязательств обеспечивается системой мер организационного, экономического и правового порядка.

Способы обеспечения исполнения обязательств – это предусмотренные законом или договором специальные меры, стимулирующие должника к надлежащему исполнению обязательства под угрозой наступления определенных неблагоприятных последствий путем наделения кредитора дополнительными правами по предупреждению или устранению неблагоприятных для него последствий на случай неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства.

Ст. 329 ГК называет шесть способов обеспечения исполнения обязательств. В этот незамкнутый перечень включены: *неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, банковская гарантия, задаток*.

Обеспечение обязательства любым из этих способов также создает обязательственное правоотношение между кредитором и должником. Но это обязательство особого рода. Его специфика – в дополнительном (акцессорном) характере по отношению к обеспечиваемому обязательству (главному, основному). Дополнительный характер по отношению к основному обязательству проявляется во многих моментах, которые нашли отражение в ГК и иных законодательных актов.

Во-первых, недействительность основного обязательства влечет за собой недействительность обеспечивающего его обязательства, и напротив – недействительность соглашения об обеспечении исполнения обязательства не влияет на действительность основного обязательства (п. 2 и 3 ст. 329 ГК).

Во-вторых, обеспечительное обязательство следует судьбе основного обязательства при переходе прав кредитора другому лицу (при цессии – ст. 384 ГК).

В-третьих, прекращение основного обязательства, как правило, влечет за собой прекращение его обеспечения (352, 367 ГК) и др.

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (п. 1 ст. 330 ГК).

Основные черты неустойки: это мера гражданско-правовой ответственности; взыскивается за сам факт нарушения обязательства; соглашение о неустойке должно заключаться в письменной форме (ст. 331 ГК), независимо от

формы основного обязательства; несоблюдение этого требования влечет за собой недействительность соглашения о неустойке; стороны самостоятельно устанавливают размер неустойки, известный сторонам в момент возникновения обязательства; суд вправе уменьшить неустойку, если она явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства (ст. 333, 404 ГК).

Виды неустойки.

По основаниям возникновения:

договорная – устанавливается соглашением сторон, ее размер, порядок исчисления, условия применения и т.п. определяются исключительно по их усмотрению;

законная – определена в законе, применяется независимо от того, предусмотрена ли неустойка соглашением сторон; размер неустойки не может быть уменьшен, но может быть увеличен по соглашению сторон, если это не запрещено законом (332 ГК РФ); устанавливается лишь федеральными законами.

В зависимости от методов исчисления:

собственно неустойка (штраф, пеня) – определенная денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору за каждый день просрочки; по общему правилу, пеня определяется в процентном отношении к сумме просроченного платежа; штраф и собственно неустойка определяются либо в процентном отношении от какой-либо суммы, либо в твердой денежной сумме.

В зависимости от соотношения с убытками:

зачетная – убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой (ст. 394 ГК);

исключительная – допускается взыскание только неустойки, но не убытков;

штрафная – убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки;

альтернативная – по выбору кредитора может быть взыскана либо неустойка, либо убытки.

Залог – один из классических гражданско-правовых институтов занимает совершенно особое место среди всех способов обеспечения исполнения обязательств занимает залог имущества. По современному российскому гражданскому законодательству, залоговое право представляет собой обязательственное право.

Обязательно-правовой характер залога подтверждается также, включением в текст ГК некоторых особых правил, регламентирующих залоговые отношения.

Во-первых, в соответствии с п. 1 ст. 336 ГК, предмет залога могут быть не только вещи, но и имущественные права (требования). Как известно, имущественное право само по себе в качестве самостоятельного объекта ни при каких условиях не может служить предметом вещных прав.

Во-вторых, договором о залоге либо законом может быть предусмотрен залог вещей и имущественных прав, которые залогодатель приобретет в будущем (п. 6 ст. 340 ГК). Иными словами, залоговое право может быть установлено на будущую вещь.

В-третьих, в случае гибели предмета залога залогодатель вправе заменить его другим, равноценным имуществом (п. 2 ст. 345 ГК). Аналогичное правило невозможно в отношении имущества, принадлежащего кому-либо на вещном праве.

В-четвертых, залогодержатель вправе передать свои права по договору о залоге другому лицу путем уступки требования, предусмотренной ст. 382-390 ГК. Вещные права не могут передаваться другому лицу в порядке цессии.

В-пятых, только обязательно-правовой природой залоговых отношений можно объяснить то обстоятельство, что при ликвидации должника (юридического лица, имущество, служившее в качестве предмета залога, не исключается из общей массы имущества должника, а требования кредитора-залогодержателя в обеспеченной части подлежат удовлетворению в привилегированную очередь за счет любого имущества должника ст. 64-65 ГК).

В-шестых, требования кредитора-залогодержателя могут быть удовлетворены лишь путем продажи заложенного имущества на открытых торгах (ст. 350 ГК).

Залог представляет собой правоотношение, в силу которого кредитор (залогодержатель) по обеспеченному залогом обязательству имеет право в случае неисполнения этого обязательство должником (залогодателем) получить удовлетворение из стоимости заложенного преимущественно перед другими кредиторами, за изъятиями, установленными законом (п. 1 ст. 334 ГК).

Залог обеспечивает исполнение обязательства посредством двух функций:

стимулирует должника к исполнению его обязанностей;

при неисполнении должником его обязанностей реализуется возможность обращения взыскания на заложенное имущество с целью компенсации всех потерь кредитора.

Отношения по залогоу регулируются ст. ст. 334-358 ГК, законами «О залоге», «Об ипотеке».

Стороны залогового обязательства.

Залогодатель – лицо, предоставившее имущество в залог (это может быть должник, третье лицо – п. 1 ст. 335 ГК). Залогодателем вещи может быть ее собственник либо лицо, имеющее на нее право хозяйственного ведения (п. 2 ст. 335 ГК);

Залогодержатель – лицо, получившее имущество в залог (кредитор по основному обязательству).

Основания возникновения залога :

в силу договора (п.2 ст. 334 ГК);

на основании закона; при этом в соответствующем законе должны быть указания на: а) юридические факты, при наличии которых в силу закона возникает право залога; б) предмет залога; в) обеспечиваемое залогом обязательство (п. 3 ст. 335 ГК).

К залогу, возникающему на основании закона, применяются правила о залоге, возникающем в силу договора, если законом не установлено (п. 3 ст. 334 ГК).

Предметом залога может быть всякое имущество (ст. 336 ГК), в том числе: вещи; имущественные права (ст. 128 ГК); ипотека; ценные бумаги (ст. 142 ГК).

Не допускается передача в залог:

имущества, изъятого из оборота (п. 1 ст. 336, п. 2 ст. 129 ГК);

требований, неразрывно связанных с личностью кредитора (алименты, возмещение ущерба, причиненного жизни или здоровью – п.1 ст. 336 ГК);

отдельных видов имущества в случаях, залог которых прямо запрещен законом (п. 2 ст. 267, п. 2 ст. 275 ГК), имущество, перечисленное в Перечне видов имущества граждан, на которое нельзя обращать взыскание по исполнительным документам.

Залог отдельных видов имущества может быть ограничен. Так, передача в залог недвижимого имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия, допускается с согласия собственника (п. 2 ст. 295 ГК). Если договор о залоге заключен с нарушением предписаний закона о запрете или ограничении залога, он недействителен (ст. 168 ГК).

При передаче в залог главной вещи считается заложенной и ее принадлежность, если иное не установлено договором о залоге (п. 1 ст. 340 ГК).

Замена предмета залога допускается с согласия залогодержателя, если законом или договором не предусмотрено иное (п. 1 ст. 345 ГК).

Одно и то же имущество (вещь, право) может быть предметом залога ряда последовательно заключаемых договоров (перезалог), если последующий залог не запрещен предшествующим договором (п. 2 ст. 342 ГК).

Передача заложенного имущества в порядке договора купли-продажи, мены, дарения и т.п. не влечет за собой прекращения договора о залоге, соответствующее имущество по-прежнему остается предметом залога (п. 1 ст. 353 ГК).

Виды залога:

залог без передачи имущества залогодержателю (п. 1 ст. 338 ГК); в отношении залога недвижимости и товаров в обороте п.1 ст. 338 ГК содержит императивную норму: указанные объекты залогодержателю не передаются;

залог с передачей имущества залогодержателю, третьему лицу на хранение;

залог недвижимости – ипотека;

залог товаров в обороте;

залог прав.

Отношения по залогу должны быть оформлены договором. В ГК предусмотрены особые требования как к форме договора, так и к его содержанию.

К разряду *существенных условий* договора о залоге отнесены: предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения основного обязательства, обеспечиваемого залогом, указание на то, у кого находится залоговое имущество (п. 1 ст. 339 ГК). Условие договора о *предмете залога* должно содержать сведения, позволяющие идентифицировать заложенное имущество. При отсутствии в договоре залога таких сведений существенное условие договора о его предмете является несогласованным, а сам договор залога – незаключенным.

Общее требование к *форме договора* залога состоит в том, что он должен быть заключен в письменной форме. Договор об ипотеке всегда подлежит нотариальному удостоверению и государственной регистрации. В такой же квалифицированной форме (нотариальное удостоверение) должны заключаться договоры о залоге движимого имущества или прав на имущество, которые служат обеспечением обязательств по договору, заключенному в нотариальной форме. Несоблюдение квалифицированной формы договора о залоге, когда требуется его нотариальное удостоверение, или правил о государственной регистрации договора залога влечет за собой его недействительность.

ГК включает ряд правил, относящихся к *порядку обращения взыскания на заложенное имущество* – в случае неисполнения или ненадлежащего испол-

нения должником обеспеченного залогом обязательства. Удовлетворение интересов залогодержателя за счет стоимости заложенного имущества происходит в результате последовательного совершения ряда действий:

обращения взыскания на заложенное имущество;

реализации предмета залога;

удовлетворения требований залогодержателя за счет суммы, вырученной в результате реализации.

Порядок обращения взыскания различается в зависимости от того, что является предметом залога – недвижимость или движимое имущество. На недвижимость взыскание обращается по решению суда. Без обращения в суд удовлетворение требований залогодержателя происходит в соответствии с п.1 ст. 349 ГК. Такое соглашение должно отвечать следующим требованиям.

Во-первых, оно заключается после того, как возникли основания обратиться взыскание на предмет залога. Включение в договор о залоге недвижимости условия, устраняющего судебный порядок обращения взыскания на предмет залога, не допускается, и договор в этой части недействителен (ст. 168 ГК).

Во-вторых, соглашение должно быть нотариально удостоверено. Несоблюдение нотариальной формы влечет за собой его недействительность (ст. 165 ГК).

Соглашение может быть признано недействительным и по иску третьего лица, чьи права нарушены таким соглашением (ст. 349 ГК).

В случае, если предметом залога является движимое имущество, порядок обращения взыскания на него различается в зависимости от вида залога. При залоге без передачи имущества требования залогодержателя удовлетворяются за счет заложенного имущества по решению суда, если иное не установлено соглашением сторон договора о залоге. Соглашение, устраняющее судебный порядок, может быть составной частью договора, нотариально удостоверить такое соглашение не требуется. На предмет залога, переданного залогодержателю, взыскание может быть обращено в порядке, предусмотренном договором о залоге (п. 2 ст. 349 ГК).

Обращение взыскания происходит в судебном порядке в следующих случаях (п. 3 ст. 349 ГК) :

на недвижимое имущество, если нет нотариально удостоверенного соглашения залогодателя с залогодержателем о внесудебном порядке;

на движимое имущество, если иное не предусмотрено договором о залоге;

если для заключения договора о залоге требовалось согласие или разрешение другого лица или органа (п.2 ст. 295 ГК);

если предмет залога является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества;

если залогодатель отсутствует и установить место его нахождения невозможно.

Требования залогодержателя удовлетворяются из суммы, вырученной от реализации предмета залога с публичных торгов. Денежная сумма, оставшаяся после удовлетворения требований всех залогодержателей и возмещения расходов, связанных с проведением публичных торгов, передается залогодателю.

Залоговые отношения прекращаются по общим основаниям прекращения обязательств. Кроме того, ст. 352 ГК устанавливает специальные основания:

прекращение обеспеченного залогом обязательства;

по требованию залогодателя при грубом нарушении залогодержателем своих обязанностей по содержанию и обеспечению сохранности (п. 3 ст. 343 ГК);

гибель заложенной вещи или прекращение заложенного права;

продажа заложенного имущества с публичных торгов, а также невозможность его реализации.

Удержание имущества должника как способ обеспечения исполнения обязательства представляет собой субъективное право кредитора удерживать вещь, подлежащую передаче должнику либо им указанному лицу, в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или по воз-

мещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков. Правила об удержании сформулированы в ст. 359-360 ГК.

Реализация права удержания осуществляется посредством собственных действий кредитора, не требует какого-либо соглашения, специальной процедуры.

Право удержания характеризуется следующими чертами:

1. *Производность*. Оно может возникнуть постольку, поскольку существует обязательство и оно должником не исполняется; т.е. правом удержания обладает всякий кредитор по любому договорному обязательству за исключением случаев, когда договором предусмотрено иное (п. 3 ст. 359 ГК).

2. *Немедленностью предмета удержания*. Кредитор вправе удерживать всю вещь целиком. В роли кредитора, располагающего правом удерживать вещь должника, могут оказаться: хранитель по договору хранения, ожидающий оплаты услуг, связанных с хранением вещи; перевозчик по договору перевозки, не выдающий груз получателю до полного расчета за выполненную перевозку, подрядчик, не передающий заказчику созданную им вещь до оплаты выполненной работы и т.п.

В некоторых случаях, применительно к отдельным видам договорных обязательств, ГК наделяет кредитора правом удерживать его имущество (ст. 712, п. 3 ст. 972, п. 2 ст. 996 ГК).

3. *Незаменимостью предмета удержания*, когда соответствующее имущество находится у кредитора, а не передается с целью обеспечить исполнение обязательства.

Кроме того, право кредитора удерживать вещь должника характеризуется правом следования, т.е. кредитор сохраняет право удержания вещи и в случае перехода права на вещь третьим лицам (п. 2 ст. 359 ГК); при переходе права требования к другому лицу новый кредитор одновременно получает право удержания (ст. 384 ГК). Кредитор, удерживающий вещь должника, имеет право на возмещение расходов по ее сохранению (ст. 15 ГК).

Срок права удержания не ограничен: кредитор может удерживать вещь до тех пор, пока должник не исполнит свое обязательство (ст. 359 ГК). В то же время право удержания нельзя рассматривать в качестве бессрочного. По прошествии более или менее длительного времени кредитор обязан либо отдать вещь, либо удовлетворить свои требования за счет удерживаемого имущества. Удовлетворение требований производится из стоимости вещи в объеме и порядке, предусмотренными законом (ст. 360 ГК).

Поручительство – это традиционный способ обеспечения исполнения обязательства, при котором поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или частично (ст. 361 ГК).

Договор поручительства заключается в письменной форме независимо от его субъектного состава и суммы обеспечения. Несоблюдение письменной формы влечет за собой недействительность договора поручительства (ст. 362 ГК).

Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник, если иное не предусмотрено договором.

Поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя.

При предъявлении к поручителю требований кредитора он вправе выдвигать против них возражения, которые мог бы выдвинуть должник.

В случае исполнения обязательства поручителем к нему переходит право кредитора по основному обязательству в объеме исполненного им, а также право требования о возмещении убытков, понесенных им в связи с исполнением.

Должник, исполнивший обязательство, обязан немедленно уведомить об этом поручителя.

Основания прекращения поручительства:

прекращение основного обязательства;

изменение существенных для поручителя условий основного обязательства без его согласия;

перевод долга на другое лицо без согласия поручителя отвечать за нового должника;

отказ кредитора принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем;

истечение срока поручительства; при этом: а/ при отсутствии срока поручительства в договоре он истекает через год от срока исполнения основного обязательства; б/ при отсутствии срока исполнения основного обязательства срок поручительства истекает через 2 года от даты заключения договора поручительства (ст. 365 ГК); эти сроки являются пресекательными и восстановлению не подлежат.

Банковская гарантия.

В силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая компания (гарант) дает по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями выдаваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлению требования об ее уплате (ст. 368 ГК).

Необходимо отметить особый *субъектный состав* участников отношений, связанных с банковской гарантией. В качестве гаранта могут выступать только банки, иные кредитные учреждения или страховые организации. Лицо, обратившееся к гаранту с просьбой о выдаче банковской гарантии (принципал) – есть должник в основном обязательстве. Лицо, наделенное

правом предъявлять требования к гаранту (бенефициар), является кредитором в основном обязательстве.

Банковская гарантия представляет собой облекаемое в письменную форму одностороннее обязательство, в соответствии с которым гарант обязуется уплатить бенефициару-кредитору по обеспечиваемому банковской гарантией обязательству определенную денежную сумму.

Особенности банковской гарантии:

обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит от основного обязательства, обеспечиваемого гарантией, даже при условии, если в самой гарантии содержалась ссылка на это обязательство; принцип независимости обязательства гаранта перед бенефициаром от основного обязательства проявляется в том, что основаниями к отказу в удовлетворении требования бенефициара могут служить исключительно обстоятельства, связанные с несоблюдением условий самой гарантии, не имеющие никакого отношения к основному обязательству (ст. 370 ГК);

гарантия всегда выдается за определенное вознаграждение (п. 2 ст. 369 ГК); ГК не содержит никаких правил, позволяющих определить размер такого вознаграждения и порядок его уплаты;

гарантия безотзывна; от нее можно отказаться только в случаях, когда в ней самой содержится такое указание;

права бенефициара, если иное не указано в самой гарантии, не могут быть переданы третьему лицу (ст. 371 и 372 ГК);

если иное не предусмотрено в самой гарантии, она вступает в силу с момента ее выдачи;

гарант, получивший требование бенефициара, должен уведомить принципала и передать ему копии требований со всеми документами; требование бенефициара должно быть рассмотрено гарантом в разумный срок;

отказ гаранта удовлетворить требования бенефициара возможен лишь в случаях, когда заявленное требование либо приложенные документы не соответствуют условиям гарантии или представлены уже по истечении срока гарантии (ст. 374 ГК);

обязательство гаранта перед бенефициаром ограничивается уплатой суммы, указанной в гарантии.

Гарант имеет право на регресс к принципалу (п. 1 ст. 379 ГК).

Определяя размеры обязательства гаранта (ст. 377 ГК), ГК разграничивает само обязательство гаранта (уплатить денежную сумму, на которую выдана гарантия) и ответственность гаранта за невыполнение или ненадлежащее выполнение этого обязательства. По общему правилу, при невыполнении или ненадлежащем выполнении своих обязанностей гарант несет ответственность в порядке и на условиях, предусмотренных гл. 25 ГК. Помимо требования о взыскании суммы, на которую выдана гарантия, бенефициар вправе также требовать от гаранта уплаты процентов годовых на эту сумму (ст. 395 ГК), а также в части, не покрытой процентами, возмещения причиненных убытков (ст. 393 ГК).

Основания прекращения банковской гарантии:

уплата бенефициару суммы, на которую выдана гарантия;

окончание определенного в гарантии срока, на который она выдана;

отказ бенефициара от своих прав по гарантии и возвращение ее гаранту;

отказ бенефициара от своих прав по гарантии путем письменного заявления об освобождении гаранта от его обязательства.

Гарант, которому стало известно о прекращении гарантии, обязан уведомить об этом принципала (п. 2 ст. 378 ГК).

Отмеченные характерные черты банковской гарантии делают ее самым надежным обеспечением исполнения обязательства.

Задаток.

Задатком признается сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороны в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (п. 1 ст. 380 ГК).

Специфические черты задатка:

задатком могут обеспечиваться лишь обязательства, возникающие из договоров (следовательно, он не может быть использован для обеспечения деликтных обязательств);

будучи способом обеспечения договорного обязательства, задаток одновременно выполняет роль доказательства заключения договора;

задатком может быть обеспечено только исполнение денежных обязательств; это следует из положения о том, что задаток выдается соответствующей стороной в счет причитающихся с нее платежей.

Соглашение о задатке независимо от его суммы должно быть заключено в письменной форме.

Во избежание спора передаваемая сумма должна быть определенно названа переданной в качестве задатка. При сомнении она считается авансом, т.е. предварительной оплатой (п. ст. 380 ГК).

При неисполнении стороной обязательства, обеспеченного задатком, она несет ответственность в сумме задатка. При этом: должник, виновный в неисполнении обязательства, теряет задаток; а кредитор, виновный в неисполнении обязательства, возвращает задаток в двойном размере.

Задаток должен быть возвращен должнику, если обязательство прекратилось: до его исполнения по соглашению сторон; при невозможности исполнения по обязательствам, не зависящим от воли сторон.

Тема 17. ПРЕКРАЩЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Разделы темы: понятие прекращения обязательств; основания прекращения обязательств; отступное; зачет; новация; прощение долга.

Прекращение обязательств – это утрата сторонами субъективных прав и обязанностей, составляющих содержание обязательственного правоотношения в случаях, когда:

кредитор не вправе предъявить должнику требование из обязательства;

должник не несет ответственности перед кредитором за неисполнение обязательства.

Различные виды оснований прекращения обязательств перечислены в ст. 407-419 ГК.

Основания прекращения обязательств – это правопрекращающие юридические факты, предусмотренные законом либо договором:

по воле сторон – надлежащее исполнение, новация, зачет, отступное, прощение долга;

независимо от воли сторон – невозможность исполнения, издание акта государственного органа, совпадение должника и кредитора в одном лице, смерть гражданина, ликвидация юридического лица.

Прекращение обязательства оформляется так же, как и его установление.

Если при установлении обязательства должник выдал кредитору долговой документ, кредитор обязан вернуть его с надписью о прекращении обязательства. При невозможности его вернуть кредитор обязан удостоверить прекращение обязательства выдачей соответствующей расписки. Наличие долгового документа у должника оценивается как возврат его должнику вследствие исполнения обязательства.

Прекращение обязательства обусловлено его надлежащим исполнением, т.е. соответствующим условиям обязательства, требованиям законодательства, а при их отсутствии – обычаям делового оборота. Обязательство не будет надлежаще исполненным при нарушении должником хотя бы одного из его условий (ст. 408 ГК).

Отступное (ст. 409 ГК) – новое основание прекращения обязательства. Смысл его в том, что стороны по соглашению между собой прекращают обязательство особым образом: предоставив взамен исполнения нечто иное (уплачивают деньги вместо выполнения работ). Соглашение должно устанавливать размер, сроки и порядок предоставления отступного.

Зачет (ст. 410-411 ГК). Обязательство прекращается зачетом встречного требования, срок которого наступил или определен моментом востребования. Зачет представляет собой одностороннюю сделку, для него достаточно воли одной из сторон в обязательстве – либо кредитора, либо должника.

Зачету подлежат только такие требования, которые отличаются тремя особенностями:

1) они должны носить встречный характер (кредитор первого обязательства одновременно является должником второго обязательства, а кредитор второго обязательства – должником первого обязательства);

2) они должны быть однородными; чаще всего – это денежные обязательства;

3) если требования содержат срок исполнения, то он должен к моменту зачета уже наступить; напр., в январе зачесть требование по обязательству, которое должнику необходимо исполнить только в мае того же года; нет препятствий для зачета требований, из которых хотя бы только в одном срок исполнения не установлен или определен моментом востребования.

Зачет в отношении обязательства с истекшим сроком исковой давности может быть применен только при добровольном согласии на это должника.

При уступке требований должник вправе зачесть против требования нового кредитора свое встречное требование к первому кредитору, если срок его исполнения наступил до получения должником уведомления об уступке требования.

Не допускается зачет требований:

с истекшим сроком исковой давности;

о возмещении вреда жизни и здоровью;

о взыскании алиментов;

о пожизненном содержании;

в иных случаях, прямо предусмотренных законом или договором.

Новация (ст. 414 ГК) – это соглашение сторон о замене первоначального обязательства другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения. Новация прекращает дополнительные обязательства, связанные с первоначальным, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Примером новации может служить замена обязательства, вытекающего из договора купли-продажи, в обязательство из договора займа.

Новация не допускается в отношении обязательств:

по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью;

по уплате алиментов.

Прощение долга (ст. 415 ГК) – это освобождение кредитором должника от лежащих на нем обязанностей. Прощение долга не допускается в случаях,

когда это может нарушить права других лиц в отношении имущества кредитора.

Обязательство прекращается невозможностью его исполнения (ст. 416 ГК), если оно вызвано обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает. Невозможность исполнения должна наступить в силу объективных обстоятельств, сделавших невозможным исполнение для данного лица. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

При невозможности исполнения обязательства по причине вины оно не прекращается, а преобразуется в обязанность для виновной стороны возместить причиненные контрагенту убытки.

Существуют определенные условия, при которых акт органа государственной власти способен прекратить обязательство. Во-первых, это должен быть акт, в котором выражается воля соответствующего органа, основанная на его компетенции. Во-вторых, когда в результате издания соответствующего акта исполнение обязательства становится невозможным (ст. 417 ГК).

Законность издания акта можно оспорить в суде. При признании его недействительным обязательство восстанавливается, если оно не утратило интерес для сторон. Сторона, понесшая от издания акта убытки, вправе требовать их возмещения из соответствующей казны (ст. 13, 16 ГК).

Обязательство прекращается со смертью стороны, с личностью которой оно неразрывно связано (алименты, выплаты за причинение вреда здоровью (ст.418 ГК).

Обязательство прекращается с ликвидацией юридического лица (ст. 419 ГК), кроме случаев, когда законом или иным правовым актом может быть предусмотрено, что обязательство ликвидируемого предприятия должно исполнить другое юридическое лицо.

Тема 18. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ДОГОВОРЕ

Разделы темы: понятие и особенности гражданско-правового договора; свобода договора; стороны договора; форма договора; содержание договора; виды договоров; заключение договора; основания изменения и расторжения договора.

Гражданско-правовой договор – это соглашение сторон, в котором выражено взаимное согласие действовать совместно в интересах обоюдной выгоды (ст. 420 ГК).

Из этого определения следует, что гражданско-правовой договор обладает следующими признаками:

договор – это действие, выражающее волю контрагентов;

волеизъявление носит характер соглашения сторон;

волеизъявление сторон выражается в определенной форме;

соглашением сторон устанавливаются, изменяются, прекращаются их права и обязанности.

ГК дважды раскрывает содержание понятия «договор». Это сделано прежде всего в главе «Сделки». В силу п. 1 ст. 154 ГК договор представляет собой двух- или многостороннюю сделку, а п. 3 той же статьи указывает, что для заключения договора необходимо выражение воли двух сторон (двусторонняя сделка) либо трех и более сторон (многосторонняя сделка). Понятие «договор» и «соглашение» не всегда совпадают.

Если договор – это всегда соглашение, то не всякое соглашение представляет собой договор.

В некоторых случаях нормы ГК ограничиваются указанием на «соглашение» сторон, не называя последнее договором (п. 2 ст. 229, п. 2 ст. 231, п. 1 ст. 233, ст. 240, п. 5 ст. 244, п. 1 ст. 245, п. 3 ст. 252, п. 1 ст. 414, п. 2 ст. 417, п. 3 ст. 308 и др.). Особенно часто термин «соглашение» содержится в главе «Об отдельных видах договоров». Независимо от места, в котором в ГК используется термин «соглашение», он означает основание для возникновения, изменения, прекращения правоотношения, принимая форму сделки.

Регулирующая роль договора сближает его с законом и нормативными актами. Договор отличают от правовой нормы главным образом две принципиальные особенности: а) он выражает волю сторон, тогда как правовой акт – волю издавшего его органа; б) договор непосредственно рассчитан на регулирование поведения только его сторон, а для тех, кто не является сторонами, он может создать права, но не обязанности, в то время как правовой акт порождает в принципе общее для всех и каждого правило.

Назначение договора в том, что он служит самостоятельным основанием возникновения обязательства.

Свобода договора.

Это один из принципов гражданского права (ст. 1 ГК), смысл свободы договора в гражданском обороте, как предусмотрено ст. 421 ГК, находит троякое проявление.

1. Граждане и юридические лица свободны в заключении договора, как предусмотренного, так и не предусмотренного законом. Указанная возможность специально выделена в ст. 18 ГК РФ. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законом (ст. 426 ГК) или добровольно принятым обязательством. В соответствии с п. 3 ст. 421 можно заключать смешанные договоры.

2. Стороны свободны в определении условий договора. Условия договора сохраняют силу и в случае принятия нового закона, если он не имеет обратной силы (п. 2 ст. 422 ГК).

3. Свобода договора имеет пределы. В интересах «другого», под которым подразумеваются остальные члены общества и (общество) устанавливаются различного рода ограничения, закрепленные в отдельных ст. ГК (421, 426, 428). Эти ограничения конкретизируются во многих других статьях ГК.

Нормы ГК запрещают заключать договоры, противоречащие закону (421, 422 ГК), предусматривающие новацию в отношении обязательств по

возмещению вреда, причиненного жизни и здоровью граждан, а также по уплате алиментов (п. 2 ст. 414 ГК).

Ключевое значение для ограничения свободы договора имеет изложенное в самой общей форме правило о недействительности сделок, не соответствующих закону.

Гражданское законодательство включает не только ограничения свободы договора, но и пределы таких ограничений. П. 2 ст. 1 ГК допускает ограничение гражданских прав исключительно на основании федерального закона.

Договор является наиболее распространенным видом сделок. К нему применяются правила о двух- и многосторонних сделках.

Стороны договора.

Возможностью использовать договор наделяется каждый участник гражданского оборота: граждане, юридические лица, РФ, субъекты РФ, муниципальные образования.

В силу различных причин законодатель в ряде норм ограничивает возможности использования той или иной модели договора.

Законодатель допускает в качестве стороны по договору только граждан в следующих видах договоров:

договор пожизненного содержания с иждивением (п. 1 ст. 601 ГК);

договор пожизненной ренты (п. 1 ст. 596 ГК);

договор найма жилого помещения (п. 1 ст. 677 ГК).

Только на юридических лиц с правом оперативного управления или хозяйственного ведения возложена обязанность страховать принадлежащее им имущество (п. 3 ст. 395 ГК).

Форма договора.

Нормы, регулирующие форму договора, помещены в главах «Сделки», «Заключение договора», а также в других главах ГК, посвященных отдельным видам договоров.

Закон выделяет договоры устные и письменные, а в пределах письменных – совершенные в нотариальной форме.

П. 1 ст. 434 ГК устанавливает, что стороны вправе заключить договор в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если определенная форма не предусмотрена законом для данного вида договоров. Устная сделка – это «остаток». Соответствующий остаточный принцип закреплен в ст. 159 ГК. Возможность совершения договора в устной форме ограничена по признаку его субъектного состава и суммы, составляющей его предмет.

Письменная форма обязательна, если договоры заключаются:

между юридическими лицами;

между юридическими лицами и гражданами;

гражданами между собой на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом минимальный размер оплаты труда;

в иных случаях, когда письменная форма предусмотрена законом.

Обязательная письменная форма вне зависимости от субъектного состава и суммы предусмотрена для договоров, возникающих по поводу лотерей, тотализаторов и других основанных на риске игр (п. 2 ст. 1063 ГК), коммерческой концессии (п. 1 ст. 1028 ГК), проката (п.2 ст. 626 ГК), аренды транспортных средств без экипажа и с экипажем (ст. 643 и ст. 633 ГК), банковского вклада (п. 1 ст. 836 ГК), хранения с обязанностью хранителя принять вещь (п. 1 ст. 887 ГК), страхования (п. 1 ст. 940 ГК), найма жилых помещений (ст. 674 ГК) и др.

Договоры должны быть удостоверены нотариально, когда:

нотариальное удостоверение договора предусмотрено законом;

стороны своим соглашением обусловили нотариальное удостоверение заключаемого ими договора.

Договоры могут быть заключены путем выражения воли молчанием, конклюдентными действиями. Молчанием может быть выражена воля заключить договор в случаях, когда это предусмотрено законом или самими сторонами. В соответствии с п. 3 ст. 434 ГК считается, что форма договора соблю-

дена, если письменное предложение заключить договор принято конклюдентными действиями (отгрузка товара, предоставление услуг, выполнение работ и т.д.), которые должны быть совершены лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта.

Договоры, заключаемые по поводу земли и другого недвижимого имущества, а также в предусмотренных законом случаях по поводу определенных видов движимого имущества подлежат государственной регистрации (ст. 164 ГК).

Правовые последствия несоблюдения формы договора.

Несоблюдение простой письменной формы договора лишает стороны права в случае спора ссылаться на свидетельские показания в подтверждение не только самого факта заключения договора, но и его содержания. Однако стороны вправе приводить письменные и другие доказательства в подтверждение указанных фактов.

Несоблюдение простой письменной формы договора влечет за собой его недействительность только в случаях, когда это прямо указано в законе (напр., ст. 362 ГК) или когда стороны договора своим соглашением обусловили такие последствия.

Несоблюдение нотариальной формы договора влечет за собой его ничтожность (п. 1, 2, 4 ст. 165 ГК). Но возможна защита интересов добросовестной стороны в судебном порядке путем признания такого договора действительным. Для этого необходимы два условия: одна из сторон полностью или частично исполнила договор; другая сторона уклоняется от нотариального удостоверения договора.

Суд вправе по требованию исполнившей договор стороны вынести решение о признании его действительным.

Несоблюдение требований о регистрации договора влечет за собой его недействительность только в том случае, когда такое последствие прямо предусмотрено законом (п.1, 3, 4 ст. 165 ГК).

Содержание договора составляют его условия, закрепляющие права и обязанности сторон.

Выделяют следующие условия договора: существенные, обычные и случайные.

Для заключения договора необходимо достижение соглашения сторон по всем существенным условиям договора. Существенными признаются условия: о предмете договора; прямо названные в законе или иных правовых актах как существенные для данного вида договоров.

Обычные условия договора устанавливаются диспозитивными нормами гражданского права и вступают в действие, если стороны своим соглашением не устранили их применение или не установили иных условий (условия о цене) – ст. 424 ГК, сроке исполнения обязательств – ст. 314 ГК, условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Случайные условия изменяют или дополняют обычные условия и приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора. Их отсутствие не влияет на действительность договора.

При толковании условий договора принимаются во внимание следующие обстоятельства (ст. 431 ГК):

буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений;

в случае неясности буквального толкования значение условия договора устанавливается путем его сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом;

если использование этих правил не позволяет определить содержание договора, должна быть выявлена действительная общая воля сторон с учетом цели договора; при этом допускается привлечение других сопутствующих обстоятельств (предшествующие заключению переговоры и переписка, практика взаимоотношений сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон и др.).

Виды договоров.

По времени возникновения правоотношения:

консенсуальные – для заключения договора достаточно соглашения сторон по всем существенным условиям (подряд, поручение и др.);

реальные – для заключения договора, кроме соглашения сторон, необходима передача предмета договора (заем, хранение и др.).

В зависимости от юридической направленности:

основной договор – непосредственно порождают права и обязанности;

предварительный договор – соглашение сторон о заключении в будущем договора на условиях, предусмотренных этим соглашением.

Форма предварительного договора – письменная либо аналогичная форме основного договора. Содержание предварительного договора – существенные условия основного договора; срок заключения основного договора (если срок не указан, – год со дня заключения предварительного договора).

В зависимости от распределения прав и обязанностей между участниками:

односторонние договоры: у одной стороны – только права, у другой – только обязанности (договор займа и др.);

взаимные договоры: каждая из сторон приобретает права и одновременно несет обязанности по отношению к другой стороне (купля-продажа, мена, аренда и др.).

В зависимости от характера перемещения благ по договору:

возмездные договоры, когда сторона получает плату или иное встречное представление за исполнение своих обязанностей;

безвозмездные договоры, по которым одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного представления.

В зависимости от личности выгодоприобретателя:

договоры в пользу их участников: участники приобретают право требовать исполнения соответствующих обязательств по договору в свою пользу;

договоры в пользу третьих лиц: право требовать приобретает третье лицо, а лишь при его отказе от этого права оно переходит к соответствующему участнику;

договоры об исполнении третьему лицу: третье лицо не приобретает права требования по договору, хотя и получает исполнение.

По основаниям заключения:

свободные договоры (принцип свободы договора ст. 421 ГК);

договоры обязательные для одной или обеих сторон.

Из обязательных договоров выделяются публичные договоры – договоры между коммерческой организацией и любым обратившимся к ней лицом (потребителем) по поводу осуществления ею продажи товаров, выполнению работ, оказанию услуг.

Особенности публичного договора:

при наличии возможности предоставления соответствующего блага организация не вправе отказаться от заключения публичного договора, а потребитель вправе требовать заключения такого договора через суд;

организация не вправе оказывать предпочтение одним лицам перед другими в отношении заключения публичного договора (кроме случаев, установленных законодательством);

условия публичного договора (в т.ч. цена) устанавливаются одинаковыми для всех потребителей (кроме случаев установленных законодательством);

правительство РФ может издавать правила, обязательные для сторон публичного договора (типовые договоры, положения) в случаях, предусмотренных законом.

В зависимости от способа заключения:

взаимосогласованные договоры: условия договора устанавливаются всеми участниками сделки;

договоры присоединения: условия сделки устанавливаются только одной стороной (в формулярах или иных стандартных формах), другая сторона вправе согласиться или не согласиться с ними.

Заключение договора.

1. Заключение свободного договора.

Заключение свободного договора состоит из двух этапов: одна сторона (оферент) делает предложение другой заключить договор на предложенных ею условиях (оферту); другая сторона (акцептант) должна полностью и безоговорочно принять это предложение (акцепт).

Чтобы иметь юридическую силу оферты, предложение должно: быть достаточно определенным и выражать намерение оферента с получением ак-

цепта считать себя заключившим договор; содержать все существенные условия договора; быть обращенным к конкретному лицу (лицам).

Предложение, содержащее все существенные условия договора, направленное неопределенному кругу лиц, считается публичной офертой (п. 2 ст. 437 ГК). Предложение, не удовлетворяющее этими требованиям (в т.ч. реклама), считается вызовом на оферту (приглашением делать оферты).

Юридическое значение оферты: с момента ее получения адресатом до истечения срока, установленного для ее акцепта, оферент считается связанным ею: он не может ее отозвать (твердая оферта), если это не установлено самой офертой либо не вытекает из существа или обстановки, в которой она сделана; он не может заключить договор с другим лицом, если это право прямо не указано в оферте.

Чтобы иметь юридическую силу акцепта, согласие на оферту должно быть полным и безоговорочным. Согласие заключить договор на иных условиях считается отказом от акцепта и новой офертой в адрес бывшего оферента. Молчание также считается отказом от акцепта, если иное не предусмотрено законом, обычаями делового оборота или прежними деловыми отношениями сторон.

Юридическое значение акцепта: с момента его получения оферентом в пределах указанного в оферте срока акцептант считается связанным им, т.е. договор считается заключенным. При отсутствии в оферте срока для акцепта договор считается заключенным, если акцепт на устную оферту получен немедленно, а на письменную — в пределах срока, установленного законодательством, либо нормально необходимого для ответа времени (прохождение корреспонденции в оба конца, ознакомление с содержанием предложения, составления ответа на него).

Если акцепт послан с опозданием, оферент вправе отказаться от заключения договора либо заключить договор немедленно сообщив акцеп-

танту о принятии опоздавшего акцепта. Если акцепт послан вовремя, но получен с опозданием, оферент вправе отказаться от заключения договора, только немедленно сообщив акцептанту об опоздании акцепта, иначе он считается связанным договором с акцептантом.

Временем заключения консенсуального договора считается момент получения оферентом акцепта. Временем заключения реального договора считается момент передачи соответствующего имущества. Временем заключения договора, требующего государственной регистрации, считается момент такой регистрации, если иное не установлено законом. Местом заключения договора, если оно не указано в документе, считается место нахождения оферента.

Договор вступает в силу, как правило, с момента его заключения (ст. 425 ГК). Вместе с тем стороны вправе установить, что условия договора применяются к отношениям, возникшим до его заключения.

Договор прекращает свое действие с исполнением сторонами всех лежащих на них по договору обязанностей. Законом или договором может быть предусмотрено прекращение обязательств по договору при окончании срока его действия. Окончание действия договора не освобождает стороны от ответственности за его нарушение в период действия.

2. Заключение обязательного договора.

Заинтересованная сторона направляет другой стороне оферту (проект договора), на которую та в течение 30 дней имеет право (а обязанная сторона – обязана) ответить извещением об акцепте, об отказе от акцепта, либо об акцепте на иных условиях, т.е. отказом от акцепта и новой офертой.

Если обязанная сторона является акцептантом, то оферент вправе принять измененные ею условия оферты либо оспорить в суде ее отказ от акцепта в течение 30 дней со дня их получения, по истечении которых до-

говор считается незаключенным. Указанные сроки применяются, если иное не установлено законодательством или договором.

Если обязанная сторона необоснованно уклоняется от заключения договора, она обязана возместить другой стороне причиненные этим убытки.

Основания изменения и расторжения договора.

К таким основаниям относятся:

соглашение сторон, если иное не установлено законом или договором;

судебное решение по требованию одной из сторон.

Суд выносит решение об изменении и расторжении в следующих случаях.

1. При существенном нарушении договора другой стороной (существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора).

2. При существенном изменении обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора; в этом случае необходимо наличие следующих условий:

в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения не произойдет;

изменение вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть, несмотря на проявленную заботливость и осмотрительность;

исполнение договора без изменения его условий нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значитель-

ной степени лишилась бы того, на что вправе была рассчитывать при заключении договора;

из обычаев делового оборота или из существа договора не вытекает что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона;

3. Иные основания, установленные законом или договором (напр., односторонний отказ от поручительства).

Соглашение об изменении или расторжении договора заключается в той же форме, что и договор.

При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде, а при расторжении – прекращаются с момента заключения соглашения (если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора) или вступления в законную силу решения суда.

Н о р м а т и в н о - п р а в о в ы е а к т ы

Гражданский кодекс РФ.

Семейный кодекс РФ.

Закон «О валютном регулировании и валютном контроле» от 04.11.92.

Закон «О товарных биржах и биржевой торговле» от 20.02.92.

Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 20.02.92.

Закон РФ «Об акционерных обществах» от 26.12.95.

ФЗ «О рынке ценных бумаг» от 22.04.96.

ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» от 21.07.97.

Правила ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним, утвержденные Постановлением Правительства РФ № 219 от 18.02.98.

Постановление Правительства РФ № 248 от 26.02.98 «Об установлении максимального размера платы за государственную регистрацию прав на не-

движимое имущество и сделок с ним и за предоставление информации о зарегистрированных правах».

О форвардных, фьючерных и опционных биржевых сделках: Письмо ГКАП РФ от 30.06.96.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 28.02.95 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие части первой Гражданского кодекса РФ».

Постановление Пленума Верховного суда РФ и Пленума Арбитражного Суда РФ от 01.07.96 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса РФ».

Обзор практики разрешения споров, связанных с исполнением, изменением и расторжением биржевых сделок: Инструктивное письмо Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 03.08.93.

Обзор практики разрешения споров, возникающих по договорам купли-продажи недвижимости: Письмо Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.11.97.

Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров: Письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 05.05.97.

Л и т е р а т у р а

Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. М., 1997.

Кичихин А. Сделки с недвижимым имуществом // Закон. 1999. № 5.

Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. М., 1954.

Ойгензихт Б.А. Воля и волеизъявление. Душанбе, 1983.

Рабинович Н.В. Недействительность сделок и их последствия. Л., 1969.

Толстой В.С. Законодательство о сделках. Спорные вопросы его применения. М., 1982.

Сборник образцов гражданско-правовых документов. Учебное и практическое пособие / Под ред. проф. Г.П. Савичева и доц. В.С. Ема. М.: Изд-во БЕК. 1998.

Туровский С.Д. К вопросу о пределах использования доверенностей в гражданском обороте // Юридический мир. 1999. № 7.

Шефтер Э. Доверенность: и сделка, и юридический документ // Российская юстиция. 1997. № 12.

Эрделевский А. Недействительность сделок // Российская юстиция. 1999. № 11.

Министерство образования Российской Федерации

АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

Юридический факультет

Г.В. Таболина

ГРАЖДАНСКОЕ
ПРАВО

(общая часть)

Учебное пособие

Благовещенск

2001

редакционно-издательского совета

юридического факультета

Амурского государственного

университета

Таболина Г.В.

Гражданское право (общая часть). Учебное пособие. Благовещенск.

Амурский гос. ун-т, 2001.

Учебное пособие предназначено для студентов всех специальностей АмГУ, изучающих гражданское право. В нем даны основные понятия общей части Российского гражданского права, приведен перечень нормативно-правовых актов, список литературы, рекомендуемой к изучению по всем темам курса.

Рецензенты: Кулешов В.Г., доцент кафедры гражданского права АмГУ;
кафедра теории и истории государства и права (зав. кафедрой
- А.В. Умрихин доцент, канд. ист. наук)

© Амурский государственный университет, 2001

© Таболина Г.В., 2001