

Учебное издание

ВЛАДИМИРОВ Владимир Анатольевич

МИКУЛИН Андрей Иванович

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Часть общая

Верстка О. А. Надточий

Корректор М. Ф. Шатохина

Владимиров В. А., Микулин А. И.

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Часть общая



Подписано в печать 21.12.2009. Бумага «SvetoCopy»

Гарнитура «Minion Pro». Формат 60x84¹/₁₆.

Тираж 500 экз. Объем 20,5 усл. п. л. Заказ № 257-9

Издательство Сахалинского государственного университета
693008, Южно-Сахалинск, ул. Ленина, 290, каб. 32

Тел. (4242) 42-16-06

E-mail: polygraph@sakhgu.ru

Южно-Сахалинск
2009

УДК 347.1(075.8)
ББК 67.404.0я73
В 57

В 57 Владимиров В. А. Гражданское право. Часть общая: учебное пособие / В. А. Владимиров, А. И. Микулин. – Южно-Сахалинск: СахГУ, 2009. – 328 с.

ISBN 978-5-88811-274-8

Учебное пособие написано авторами на основе прочитанных ими лекций, а также работ ученых-цивилистов А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого, М. И. Брагинского, Е. А. Суханова, В. В. Витрянского, Т. И. Илларионовой и др. Материал базируется на законодательстве, действующем по состоянию на 1 декабря 2009 г., с учетом новейшей правоприменительной (судебной) практики. По своему содержанию пособие охватывает все основные темы, предусмотренные государственным образовательным стандартом высшего профессионального образования по специальности «юриспруденция». Рассчитано на студентов юридических факультетов, аспирантов, преподавателей, всех иных лиц, интересующихся гражданско-правовой проблематикой.

Рецензент: *Ким Д. Ч.*, доцент кафедры государственно-правовых дисциплин ЮСИ(ф) ГОУ ВПО РГТЭУ, кандидат юридических наук.



© Владимиров В. А., 2009
© Микулин А. И. 2009

распределения между сторонами расходов, связанных с исполнением договора. Изменение же договора судом по указанным основаниям возможно только при наличии следующих дополнительных условий: расторжение договора противоречит общественным интересам либо расторжение договора повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий те затраты, которые необходимы для исполнения договора на измененных условиях.

Стороны не вправе требовать возвращения того, что было ими исполнено по обязательствам до момента изменения или расторжения договора, однако если основанием к изменению или расторжению договора послужило существенное нарушение условий одной стороной, другая сторона вправе требовать возмещения убытков.

которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок либо при неоднократном нарушении сроков поставки.

2. Изменение и расторжение договора допускается **по основаниям, прямо предусмотренным законом или договором**. Таковыми основаниями выступают действия (бездействие) стороны договора, создающие условия для возможного причинения ущерба другой стороне, хотя они непосредственно не связаны с нарушением договорного обязательства. Примером могут служить действия стороны, формулирующей условия договора присоединения в ущерб интересам другой стороны (п. 2 ст. 428 ГК РФ).

3. **Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора**. Изменение обстоятельств признается существенным, если они изменились настолько, что если бы стороны могли это разумно предвидеть, такой договор не был бы заключен либо был бы заключен на иных условиях (например, изменение налогового законодательства). Исполнение такого обязательства становится экономически обременительным для одной или всех участвующих в договоре сторон. Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с изменившимися обстоятельствами, такой договор может быть изменен или расторгнут судом при наличии одновременно следующих условий:

1) в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;

2) изменение обстоятельств вызвано условиями, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;

3) исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы имущественное соотношение сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишалась того, на что вправе была рассчитывать при заключении договора (исчезла выгода);

4) из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

По общему правилу при наличии этих условий суд расторгает договор. При этом он исходит из необходимости справедливого

СОДЕРЖАНИЕ

Тема 1. Понятие гражданского права как отрасли права

- 1.1. Понятие гражданского права8
- 1.2. Принципы и функции гражданского права14
- 1.3. Система гражданского права.....18

Тема 2. Источники гражданского права

- 1.1. Понятие и виды источников гражданского права.....20
- 2.2. Действие гражданского законодательства26
- 2.3. Применение гражданского законодательства27

Тема 3. Гражданское правоотношение

- 3.1. Понятие и виды гражданских правоотношений30
- 3.2. Основания возникновения, изменения
и прекращения гражданских прав и обязанностей.....34
- 3.3. Осуществление гражданских прав.....37
- 3.4. Защита гражданских прав39

Тема 4. Граждане как субъекты гражданского права

- 4.1. Понятие правоспособности и дееспособности
граждан44
- 4.2. Предпринимательская деятельность гражданина51
- 4.3. Опекa и попечительство53
- 4.4. Безвестное отсутствие гражданина,
объявление гражданина умершим.....58
- 4.5. Акты гражданского состояния61

Тема 5. Юридические лица

- 5.1. Понятие и признаки юридического лица.....63
- 5.2. Виды юридических лиц и их классификация64
- 5.3. Правосубъектность юридических лиц66
- 5.4. Средства индивидуализации юридического лица68
- 5.5. Порядок образования юридического лица72

5.6. Филиалы и представительства юридических лиц	73
5.7. Реорганизация юридического лица	75
5.8. Ликвидация юридического лица	78

Тема 6. Организационно-правовые формы юридических лиц

6.1. Коммерческие организации	83
6.2. Некоммерческие организации	92

Тема 7. Несостоятельность (банкротство) юридического лица

7.1. Понятие несостоятельности (банкротства)	99
7.2. Санация	100
7.3. Наблюдение	101
7.4. Финансовое оздоровление	103
7.5. Внешнее управление	105
7.6. Конкурсное производство	108
7.7. Мировое соглашение	114

Тема 8. Государство как субъект гражданского права

8.1. Особенности участия Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований в гражданско-правовых отношениях	116
8.2. Ответственность государственных и муниципальных образований по обязательствам	119

Тема 9. Объекты гражданских прав

9.1. Понятие и классификация объектов гражданских прав	121
9.2. Вещи как объекты гражданских прав	123
9.3. Деньги и ценные бумаги как объекты гражданских прав	127
9.4. Результаты действий, работы, услуги, информация	133
9.5. Интеллектуальная собственность	135
9.6. Нематериальные блага и их защита	144

договором. Расторжение (изменение) договора также возможно в результате одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично. Однако необходимо, чтобы такой отказ допускался законом или соглашением сторон. Это правило соотносится с тем, которое закреплено в ст. 310 ГК РФ – о недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательств.

Односторонний отказ от исполнения договора чаще всего происходит по таким договорам, как поручение (ст. 977 ГК РФ), заем (ст. 811 ГК РФ), банковский счет (ст. 859 ГК РФ), а также иным договорам. В них право одной из сторон на односторонний отказ от исполнения договора неразрывно связано с юридической природой договора. Право на односторонний отказ от исполнения договора может предусматриваться в договоре на стадии его заключения или изменения в форме заключения дополнительного соглашения (с указанием условий его осуществления).

Договор может быть изменен или расторгнут в судебном порядке по требованию одной из сторон. При этом обязательным условием изменения или расторжения договора по решению суда является соблюдение специальной досудебной процедуры урегулирования спора непосредственно между сторонами договора.

По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда в следующих случаях:

1. При существенном нарушении договора другой стороной. Существенным признается нарушение, влекущее для другой стороны ущерб, при котором потерпевшая сторона в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Сторона, заявившая требование об изменении или прекращении договора, должна доказать, что при продолжении действия договора она может понести ущерб в форме упущенной выгоды и тех расходов, которые возникли в процессе исполнения договора. По общему правилу существенность нарушения договора определяется судом. В законе также могут содержаться критерии, позволяющие квалифицировать то или иное нарушение как существенное, влекущее возможность изменения или расторжения договора. Так, согласно ст. 523 ГК РФ нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным при поставке товаров ненадлежащего качества с недостатками,

новить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора.

Заключение договора на торгах. Договор может быть заключен путем проведения торгов, если иное не вытекает из существа договора. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Организаторами торгов могут быть собственник вещи, обладатель имущественного права либо специализированная организация, действующая на основании договора с ними.

Торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги на аукционе считается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу – лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Торги бывают открытые (с участием любых лиц) и закрытые (с участием только приглашенных).

По результатам торгов оформляется протокол, который имеет силу договора.

При проведении торгов с нарушением установленных законом правил они признаются недействительными в судебном порядке, что влечет за собой недействительность заключенного договора.

20.5. Изменение и расторжение договора

Субъекты гражданского права свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Это проявляется и в том, что в период действия договора стороны в соответствии с законом вправе по своему соглашению как изменить, так и расторгнуть его, если иное не предусмотрено законом или договором.

Изменение договора означает, что при сохранении его силы в целом то или иное условие либо некоторые из них, в том числе связанные с исполнением договорных обязанностей, формулируются по-новому по сравнению с тем, как это было зафиксировано первоначально при заключении договора. Расторжение же договора всегда приводит к досрочному его прекращению.

Стороны вправе изменить или расторгнуть договор по обоюдному согласию, если иное не предусмотрено законом или

Тема 10. Сделки

10.1. Понятие и виды сделок	152
10.2. Форма сделок	154
10.3. Недействительность сделок и последствия их недействительности	159

Тема 11. Представительство и доверенность

11.1. Понятие и виды представительства. Коммерческое представительство	172
11.2. Понятие и форма доверенности	176

Тема 12. Сроки в гражданском праве.

Исковая давность

12.1. Понятие и правила исчисления сроков	179
12.2. Понятие исковой давности. Сроки исковой давности	181
12.3. Начало течения срока исковой давности	184
12.4. Приостановление, перерыв и восстановление сроков исковой давности	185
12.5. Применение исковой давности	189
12.6. Понятие сроков существования гражданских прав, пресекательных и претензионных сроков	192

Тема 13. Общие положения о праве собственности

13.1. Понятие вещного права	194
13.2. Понятие и содержание права собственности	196
13.3. Право частной собственности	200
13.4. Право государственной и муниципальной собственности	201
13.5. Основания приобретения права собственности	204
13.6. Основания прекращения права собственности	213

Тема 14. Право общей собственности

14.1. Общая собственность: понятие и виды	220
14.2. Общая долевая собственность	221
14.3. Общая совместная собственность	225

Тема 15. Ограниченные вещные права	
15.1. Вещные права по использованию чужих земельных участков	230
15.2. Вещные права юридических лиц по хозяйственному использованию имущества собственника	235
Тема 16. Защита права собственности и других вещных прав	
16.1. Виндикационный иск	244
16.2. Негаторный иск	247
16.3. Иные способы защиты вещных прав	248
Тема 17. Общие положения об обязательствах	
17.1. Понятие и стороны обязательства	253
17.2. Перемена лиц в обязательстве	258
17.3. Исполнение обязательств	262
17.4. Прекращение обязательств	268
Тема 18. Способы обеспечения исполнения обязательств	
18.1. Общие положения о способах обеспечения исполнения обязательств	278
18.2. Неустойка	278
18.3. Поручительство	280
18.4. Банковская гарантия	281
18.5. Залог	286
18.6. Задаток	296
18.7. Удержание	297
Тема 19. Гражданско-правовая ответственность	
19.1. Понятие и основания гражданско-правовой ответственности	298
19.2. Виды гражданско-правовой ответственности	300
19.3. Возмещение убытков	303
19.4. Ответственность за просрочку исполнения обязательств	304

ленно заявила лицу, сделавшему предложение, о принятии этого предложения. Когда такое предложение сделано **в письменной форме**, договор считается заключенным, если ответ о принятии предложения получен до срока, установленного законодательством, а если он не установлен – в течение нормально необходимого для этого времени.

Если из полученного с опозданием ответа о согласии заключить договор (акцепт) видно, что ответ был отправлен своевременно, он признается опоздавшим лишь в случае, когда лицо, сделавшее предложение, немедленно известит другую сторону о получении ответа с опозданием. Немедленное уведомление ведет к тому, что акцепт, полученный с опозданием, не вызывает правовых последствий, то есть договор считается незаключенным. В этом случае ответ, полученный с опозданием, считается новым предложением заключить договор. Таким образом, молчание лица, получившего акцепт с опозданием, означает принятие акцепта.

Акцептант может отозвать свое согласие заключить договор. Если извещение об отзыве акцепта поступило offerенту ранее акцепта или одновременно с ним, акцепт считается неполученным.

2. Согласие заключить договор, но на несколько иных условиях, нежели те, что указаны в оферте. Такой ответ является отказом от акцепта и квалифицируется как **встречная оферта**.

Сторона, получившая оферту и согласная заключить договор на иных, чем в ней предложено, условиях, сообщает в нормально необходимое для этого время об имеющихся разногласиях, а если ей был прислан проект договора – возвращает его с изложением разногласий. Если сторона, направившая оферту, в нормально необходимое время не сообщит о своем согласии с изменением предложенных ею условий или об отклонении их, договор считается незаключенным.

На практике это может выражаться, например, в направлении стороне, предложившей заключить договор, подписанного экземпляра договора вместе с протоколом разногласий.

3. Отказ от заключения договора на условиях, изложенных в оферте.

Договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения, при этом стороны вправе уста-

Предложение о заключении договора признается офертой при соблюдении следующих условий:

1) предложение должно быть конкретно, то есть адресовано одному или нескольким конкретными лицам (исключение – публичная оферта);

2) предложение достаточно определено, т. е. содержит все существенные условия договора либо порядок их определения;

3) предложение выражает намерения лица – оферента считать себя связанным договорными обязательствами в случае его принятия.

Оферту необходимо отличать от приглашения делать оферты. Предложение, сделанное неопределенному кругу лиц (например, реклама), рассматривается как **приглашение делать оферты**, если иное прямо не указано в предложении.

Напротив, реклама или иное предложение, хотя и направленное неопределенному кругу лиц, но содержащее существенные условия договора и выражающее намерение лица заключить договор с любым, кто ответит на это предложение, рассматривается как **публичная оферта**.

Оферта связывает направившее ее лицо с момента получения оферты адресатом. При этом если извещение об отзыве оферты поступило ранее или одновременно с самой офертой, оферта считается неполученной. Полученная же адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано.

Когда предложение заключить договор сделано с указанием срока для ответа, договор считается заключенным, если лицо, сделавшее предложение, получило от другой стороны ответ о принятии этого предложения в течение этого срока.

По результатам рассмотрения предложенных условий договора (оферты) возможны три варианта ответа:

1. Полное и безоговорочное согласие на условия, содержащиеся в оферте. Только такое согласие расценивается законодательством как **акцепт** и влечет признание договора заключенным с момента получения оферентом извещения об акцепте.

Когда оферта сделана **устно** без указания срока для ответа, договор считается заключенным, если другая сторона немед-

19.5. Проценты306

19.6. Применение норм об очередности погашения
требований по денежному обязательству309

Тема 20. Общие положения о договоре

20.1. Понятие и значение договора в гражданском праве310

20.2. Виды договоров.312

20.3. Содержание договора, толкование его условий319

20.4. Заключение договора.321

20.5. Изменение и расторжение договора324

ТЕМА 1. ПОНЯТИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА КАК ОТРАСЛИ ПРАВА

1.1. Понятие гражданского права

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

Предмет гражданского законодательства составляют две группы общественных отношений:

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

Признак имущественной самостоятельности участников гражданских правоотношений выражается в том, что субъекты такого отношения обладают обособленным имуществом, отграниченным от имущества иных лиц, вследствие чего могут самостоятельно распоряжаться своим имуществом и нести имущественную ответственность.

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

Признак **автономии воли** означает, что субъекты гражданского права свободны в приобретении субъективных гражданских прав и принятии на себя юридических обязанностей. В

соба толкования (выяснение буквального значения договора) не позволило определить содержание условий договора.

20.4. Заключение договора

Договор считается заключенным при соблюдении двух необходимых условий:

- 1) между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора;
- 2) данное соглашение по своей форме должно соответствовать требованиям, предъявляемым к такого рода договорам.

Форма договора. По общему правилу договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась (например, скрепление документов печатью).

Договор в письменной форме может быть заключен следующими способами:

- путем составления одного документа, подписанного сторонами;
- путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Указанные документы подписываются сторонами.

Письменная форма договора считается соблюденной, если письменное предложение заключить договор принято в порядке, предусмотренном правилами ГК РФ для оферты и акцепта.

Порядок заключения договора. Процесс заключения договора состоит из трех этапов:

- 1) направление оферты, т. е. предложения заключить договор;
- 2) рассмотрение оферты другой стороной и ее акцепт (согласие);
- 3) получение акцепта стороной, направившей оферту.

в) условия, которые названы в законе или иных правовых актах как необходимые для договоров данного вида (например, договор страхования невозможен без определения страхового случая);

г) все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно было быть достигнуто соглашение (например, соглашение об упаковке в договоре купли-продажи в случае заявления об этом покупателя).

Обычные условия договора не согласовываются сторонами, а предусматриваются в соответствующих нормативных актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора. Так, например, при заключении договора аренды автоматически вступает в действие условие ст. 211 ГК РФ, в соответствии с которым риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет его собственник, то есть арендодатель. Как правило, обычными условиями договора становятся диспозитивные нормы о соответствующих договорах, если данные правила не изменяются или не дополняются сторонами.

Случайными называют такие условия, которые изменяют или дополняют обычные условия. В отличие от обычных они становятся обязательными лишь в случае их включения в договор. Так, стороны договора аренды могут договориться, что риск случайной гибели несет арендатор, а не арендодатель.

Существо **правил толкований условий договора** судом заключается в установлении условий договора и определении порядка (очередности) их применения.

Способы толкования договора:

1) выяснение буквального значения содержащихся в договоре слов и выражений. В этих целях производится сравнительный анализ, сопоставления спорного условия договора с другими условиями, а также смыслом договора в целом;

2) выяснение действительной общей воли сторон с учетом цели договора. Помимо договора анализу подвергаются и другие документы, связанные с заключением и исполнением договора, к примеру, переписка по этим вопросам, материалы, свидетельствующие о фактических взаимоотношениях сторон. Большое значение при таком толковании договора имеют обычаи делового оборота.

Однако суд вправе использовать второй способ толкования условий договора лишь в случае, если применение первого спо-

гражданские правоотношения они вступают, как правило, по собственной инициативе, руководствуясь своими интересами.

Имущественные отношения – общественные отношения, которые складываются по поводу материальных благ, имеющих стоимостное выражение, т. е. отношения, складывающиеся по поводу вещей, работ, услуг и иного имущества в широком смысле этого слова. К имущественным отношениям в первую очередь относятся товарно-денежные отношения, т. е. общественные отношения, которые складываются по поводу осуществления предпринимательской деятельности.

Гражданское право охватывает не все, а лишь определенную часть имущественных отношений – только те, которые основаны на равенстве участников. К имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к таможенным, валютным, налоговым, бюджетным отношениям гражданское законодательство, как правило, не применяется. Исключение составляют случаи, прямо предусмотренные законодательством.

Виды имущественных отношений, регулируемых гражданским правом:

1) **отношения собственности**, выражающие присвоенность тех или иных материальных благ определенными лицами. Степень присвоенности может быть различной (собственник, обладатель права хозяйственного ведения или права оперативного управления и т. п.). Отношения собственности фиксируют статику общественных отношений. Содержание отношений собственности раскрывается в таких категориях, как владение, пользование, распоряжение;

2) **экономические отношения по обмену материальными благами** (договоры купли-продажи, мены, поставки и т. п.), которые, в отличие от первой категории, фиксируют не только статику (присвоенность), но и динамику общественных отношений, т. е. движение материальных благ от одних лиц к другим.

Другой составляющей частью предмета гражданского права являются отношения личные неимущественные.

Личные неимущественные отношения – общественные отношения, которые складываются по поводу нематериальных (духовных) благ. Такие отношения не имеют стоимостного выражения и отражают нравственную и иную социальную оценку

отдельных качеств личности гражданина или организации.

Личные неимущественные отношения также делятся на две группы:

1. Личные неимущественные отношения, связанные с имущественными. К числу таких отношений относятся общественные отношения, складывающиеся по поводу результатов творческой деятельности человека (произведения науки, литературы, искусства; результаты технического творчества; средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг). Эти духовные блага имеют социальное бытие, не зависящее от личности как таковой (хотя именно ее творческим усилиям они обязаны появлению на свет). Одной из особенностей гражданско-правового регулирования этих отношений является то, что у создателя соответствующего результата интеллектуальной деятельности возникают наряду с неимущественными правами также и определенные имущественные (с одной стороны – признание авторства, приоритета в открытии, право на обнародование, право на отзыв произведения; с другой стороны – право на вознаграждение, в случае использования такого результата другими лицами).

2. Личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, а также неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага. Данная группа личных неимущественных отношений не имеет непосредственной связи с имущественными отношениями. Так, общественные отношения, складывающиеся по поводу личных нематериальных благ (таких как жизнь и здоровье; достоинство и личная неприкосновенность личности; честь и доброе имя; деловая репутация), лишены имущественного содержания и неразрывно связаны с личностью носителя, т. е. они не могут отчуждаться или передаваться другим лицам ни по каким основаниям.

Общественные отношения, складывающиеся по поводу нематериальных благ, как правило, не нуждаются в правовом регулировании¹, однако в случае посягательства на эти блага со

¹ Следует отметить, нормы гражданского законодательства содержат правовую регламентацию отдельных нематериальных благ, в частности таких, как имя гражданина, его место жительства (ст. 19, 20 ГК РФ).

третьего лица, в пользу которого заключен договор, имеет преимущество перед правом требования, принадлежащим кредитору в договорном обязательстве.

С момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору сторонам в договорном обязательстве – должнику и кредитору – запрещается изменять или расторгать договор без согласия третьего лица. Данное правило носит диспозитивный характер: иное может быть предусмотрено законом, иным правовым актом или договором.

Наличие у третьего лица самостоятельного права требования исполнения обязательства от должника позволяет отграничить договор в пользу третьего лица от обычных договоров, предусматривающих исполнение обязательств третьему лицу. В этом случае третье лицо является лишь уполномоченным принять исполнение обязательства от должника (см., например, ст. 312 ГК РФ). Причем обязательство считается исполненным самому кредитору. Именно кредитору (а не третьему лицу) принадлежит право требовать от должника исполнения обязательства. Подобные взаимоотношения нередко возникают при исполнении договоров купли-продажи или поставки товаров, когда отгрузка товаров в соответствии с договором производится не покупателю, а в адрес получателей, указанных покупателем.

20.3. Содержание договора, толкование его условий

Содержание договора составляет совокупность всех его условий – существенных, обычных и случайных.

Существенными признаются такие условия, по которым необходимо достичь соглашения для заключения договора.

К числу существенных относятся следующие условия (п. 1 ст. 432 ГК РФ):

а) условие о предмете договора (наименование предмета, его количественные и качественные характеристики);

б) условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные (так, п. 1 ст. 339 ГК РФ устанавливает, что в договоре о залоге должны быть указаны предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом, сторона, у которой находится заложенное имущество);

имущества, выполнении работ или оказании услуг на условиях предварительного договора.

Форма предварительного договора должна соответствовать требованиям, предъявляемым к основному договору. Если такие требования не установлены, то предварительный договор должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение формы предварительного договора влечет его ничтожность.

Содержание предварительного договора представляет собой обязательства сторон по заключению в будущем соответствующего договора о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основного договора) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

Срок заключения основного договора должен быть указан в предварительном договоре. При отсутствии такого указания основной договор должен быть заключен в течение года с момента заключения предварительного договора (п. 4 ст. 429 ГК РФ).

Последствия заключения предварительного договора. Если основной договор не будет заключен или хотя бы одна из сторон не направит другой стороне оферту, обязательства, возникающие из предварительного договора, считаются прекращенными. В случае необоснованного уклонения от заключения основного договора одной стороной другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении к заключению договора и о возмещении причиненных убытков (п. 4 ст. 445 ГК РФ).

Договор в пользу третьего лица представляет собой такой договор, в котором стороны установили, что исполнение должником производится не кредитору, а третьему лицу.

Существенные признаки договора в пользу третьего лица:

1. В таком договоре должно быть предусмотрено, что должник обязан исполнить свое обязательство не кредитору, а третьему лицу (указанному либо не указанному в договоре).

2. Третье лицо, в пользу которого должно быть произведено исполнение, наделяется самостоятельным правом требования в отношении должника по договорному обязательству. За кредитором сохраняется право требовать от должника исполнения обязательства, но это право может быть реализовано кредитором только в том случае, когда третье лицо, в пользу которого обусловлено исполнение договорного обязательства, откажется от своего права требования к должнику, т. е. право требования

сторон других лиц они защищаются гражданским законодательством, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ (п. 2 ст. 2 ГК РФ). В частности, факт посягательства на эти блага со стороны третьих лиц может послужить основанием для возникновения между нарушителем и носителем соответствующего нематериального блага имущественных отношений, поскольку носитель в этом случае приобретает имущественное право на компенсацию морального вреда (ст. 151 ГК РФ).

Если понятие предмета гражданского права определяет, какие именно общественные отношения регулируются гражданским правом, то понятие метода определяет, каким образом эти общественные отношения регулируются нормами гражданского права.

Методом гражданско-правового регулирования является совокупность способов, приемов и средств воздействия на поведение субъектов (участников) гражданских правоотношений.

Таковыми способами (приемами, средствами) в сфере гражданско-правового регулирования являются:

1. Юридическое равенство субъектов гражданского права, т. е. участники гражданских правоотношений не связаны ничем, они не подчиняются друг другу, воля их не зависит друг от друга. Ни одна из сторон в гражданском правоотношении не может предопределять поведение другой стороны. Закон признает участников гражданских правоотношений юридически равными независимо от того, какими экономическими благами фактически располагает тот или другой из них, независимо от занимаемого ими положения в обществе. Субъекты гражданского права не подвластны, не подчинены друг другу (в отличие от административного права, где отношения субъектов строятся на началах субординации).

2. Диспозитивность гражданско-правового регулирования. Под диспозитивностью понимается свобода выбора вариантов поведения участников гражданского оборота. Границей такой свободы является требование правомерности акта поведения, при этом в большинстве случаев участникам гражданских правоотношений предоставлена возможность устанавливать иные правила, чем те, которые установлены нормами гражданского права.

3. Инициативность субъектов гражданского права. Участ-

ники гражданского оборота независимы друг от друга. Инициатива в принятии и реализации решений, порождающих гражданско-правовые последствия, принадлежит только им. Инициативность как способ гражданско-правового регулирования проявляется также в исковом порядке разрешения конфликтов (инициатива в возбуждении искового производства исходит от лица, считающего свои права или интересы нарушенными).

4. Восстановительный характер защиты нарушенных прав и охраняемых законом интересов участников гражданского оборота. Гражданско-правовые способы защиты прежде всего направлены на устранение препятствий в осуществлении прав и восстановление нарушенного состояния. Так, общим правовым последствием признания сделки недействительной является возвращение сторон в первоначальное положение (двусторонняя реституция); честь, достоинство, деловая репутация восстанавливаются путем опровержения несоответствующих действительности порочащих сведений и т. п.

5. Имущественный характер гражданско-правовой ответственности. В отличие от уголовного, административного права в гражданском праве действует общий принцип недопустимости воздействия на личность. Последствием нарушения гражданско-правовых норм является возложение на нарушителя обременений материального характера (возмещение убытков, компенсация морального вреда, взыскание неустойки и т. п.).

Таким образом, гражданское право – это система правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников.

Значение и роль гражданского права в системе отраслей российского права обусловлена тем, что новое гражданское право России, основывающееся на частноправовых принципах и традициях, становится основным регулятором товарно-денежных и иных отношений, складывающихся в рыночном хозяйстве. Присущие гражданско-правовому (частноправовому) регулированию начала инициативы и диспозитивности, юридического равенства и взаимной имущественной ответственности, законодательного ограничения необоснованного государственного вмешательства в частные дела, неприкосновенности частной собственности и свободы договоров, судебной защиты граж-

роны, присоединяющейся к предложенному договору, – присоединиться к договору в целом (или не присоединяться к нему). Это ограничивает ее права, но значительно облегчает процесс заключения договора и оформления договорных отношений.

Случаи, когда условия договора не могут быть приняты присоединяющейся стороной «не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом», предполагают либо жесткое законодательное регулирование соответствующих договоров, когда условия, содержащиеся в формулярах или стандартных формах, непосредственно вытекают из императивных норм (например, железнодорожная или товарно-транспортная накладная, коносамент) либо рассчитаны на отношения с массовым потребителем (гостиничное обслуживание, услуги связи и т. п.). В сфере предпринимательства договоры присоединения используются в отношениях с участием банков, энергоснабжающих организаций и др.

Юридические последствия определения договора как договора присоединения заключаются в наделении присоединившейся стороны правом требовать расторжения или изменения договора по особым основаниям, которые не признаются таковыми в отношении иных гражданско-правовых договоров (ст. 450 ГК РФ).

Присоединившаяся сторона вправе требовать изменения или расторжения договора при наличии особых оснований:

- а) если такой договор лишает ее прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида;
- б) если такой договор ограничивает ответственность второй стороны;
- в) если договор содержит иные, явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она не приняла бы при наличии возможности участия в формировании условий договора.

Исключения касаются субъекта предпринимательской деятельности. В случаях, когда такой субъект присоединился к договору, соответствующие требования не подлежат удовлетворению, если он знал или должен был знать, на каких условиях заключается договор.

Предварительный договор. По предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче

Согласно п. 4 ст. 426 ГК РФ в случаях, предусмотренных законом, Правительству РФ предоставлено право издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров (типовые договоры, положения и т. п.). Таким образом, законодатель априори исходит из того, что императивные правовые нормы, определяющие условия публичного договора, могут быть установлены не только Федеральным законом, как это имеет место в большинстве случаев, но и постановлениями правительства.

Договор присоединения – это договор, который заключается путем присоединения одной из сторон к условиям, определенным другой стороной, в формулярах или иных стандартных формах (например, договор с телефонной станцией на абонирование телефона).

Таким образом, критерием выделения из всех гражданско-правовых договоров договора присоединения является не существование возникших из него обязательств, как это имеет место при дифференциации договорных обязательств на отдельные виды договоров, и не характер деятельности одной из сторон (публичный договор), а способ заключения договора.

Существенные признаки договора присоединения:

1. Условия договора присоединения должны быть определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах. Следует иметь в виду, что к числу таких стандартных форм и формуляров не могут быть отнесены растражированные образцы текстов договоров, которые используются многими организациями. В этих случаях вторая сторона вправе заявить о разногласиях по отдельным пунктам или по всему тексту договора в целом и в конечном итоге условия договора будут определяться в обычном порядке, то есть по соглашению сторон.

2. Условия договора, определенные в соответствующем формуляре или содержащиеся в стандартной форме, могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к этим условиям. Это требование исключает возможность для сторон в договоре присоединения формулировать условия, отличные от выраженных в стандартной форме или формуляре, по их соглашению, а для присоединившейся стороны – также и саму возможность заявлять при заключении договора о разногласиях по его отдельным условиям. Таким образом, дело сто-

данских прав резко повышают его социальную ценность и расширяют сферу его применения в формирующемся правовом государстве².

Отграничение гражданского права от других отраслей права осуществляется по предметному признаку, то есть по кругу тех общественных отношений, которые регулируются соответствующей отраслью права с учетом правового метода регулирования, присущего каждой отдельной отрасли права.

Гражданское и административное, финансовое, налоговое право. Из сферы гражданского права исключаются общественные отношения, регулируемые налоговым, финансовым и административным законодательством. Данные правоотношения складываются в сфере исполнительно-распорядительной деятельности государственных органов. Наиболее характерный признак административных правоотношений – это признак подчиненности одной стороны правоотношения другой, в то время как гражданских правоотношения основаны на равенстве сторон.

Гражданское и трудовое право. Трудовые отношения складываются в основном в сфере производства, где рабочие и служащие, вступая в трудовые отношения, выполняют определенную трудовую функцию, становясь членом трудового коллектива и подчиняясь при этом правилам трудового распорядка.

Гражданское и природоресурсовое право. Отношения в сфере природопользования и природных ресурсов регулируются водным, лесным законодательством, законодательством о природных ресурсах (Водный, Лесной Кодексы, Закон РФ «О недрах»). Однако в тех случаях, когда земля и другие природные объекты втягиваются в товарный оборот и складывающиеся по поводу них имущественные отношения приобретают стоимостный характер, такие отношения регулируются гражданским правом. Подтверждением того служит гл. 17 ГК РФ.

Гражданское и семейное право. Между членами семьи также складываются имущественные отношения. Но в силу особо-

² Гражданское право: в 2 т. – Т. I: учебник. – 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. Е. А. Суханова. – Волтерс Клувер, 2004. – С. 3.

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

1.2. Принципы и функции гражданского права

Принципы гражданского права – это основные начала гражданско-правового регулирования, наиболее важные, концептуальные нормы гражданского права. Принципы гражданского права пронизывают все гражданское законодательство, отражая его наиболее существенные свойства.

Принципы гражданского права законодательно закреплены в ст. 1 ГК РФ, что означает возможность их использования в правоприменительной практике при регулировании гражданско-правовых отношений, в частности, при наличии пробела в гражданском праве, когда возникает необходимость применения аналогии права.

Принципы гражданского права базируются на положениях Конституции РФ и выражают как сущность гражданско-правовых отношений, так и особенности гражданского законодательства Российской Федерации. Гражданский кодекс выделяет следующие принципы:

1. Принцип равенства участников гражданских правоотношений. Одним из проявлений указанного принципа является то, что одни и те же нормы права распространяются на отношения с участием граждан и на отношения с участием организаций Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

Равенство участников гражданских отношений выражается в признании за всеми гражданами равной правоспособности (ст. 17 ГК РФ), а за всеми юридическими лицами – правоспо-

Правовые последствия квалификации договора в качестве публичного заключаются в следующем:

1. Для такой коммерческой организации исключается действие принципа свободы договора: она не вправе по своему усмотрению ни выбирать контрагента по договору, ни решать вопрос о заключении договора. Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается. В противном случае поведение коммерческой организации будет рассматриваться как необоснованное уклонение от заключения договора. В случае необоснованного уклонения коммерческой организации от заключения публичного договора такой договор может быть заключен в принудительном порядке по решению суда, при этом потребитель вправе потребовать и возмещения убытков, вызванных уклонением от заключения договора.

Следует отметить, что с иском о понуждении заключить публичный договор вправе обратиться только контрагент коммерческой организации, обязанной его заключить. Сама коммерческая организация не вправе требовать заключения договора с потребителем в связи с уклонением последнего от его заключения².

2. Коммерческая организация, являющаяся субъектом публичного договора, не вправе оказывать предпочтение кому-либо из обратившихся к ней в отношении заключения договора потребителей. Исключения из этого правила могут быть предусмотрены лишь законами и иными правовыми актами (например, такого рода исключения имеются в законодательстве применительно к ветеранам войны, инвалидам и некоторым другим категориям потребителей).

3. Условия публичного договора (в том числе о цене на товары, работы, услуги) должны устанавливаться одинаковыми для всех потребителей, кроме тех случаев, когда законами и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

² П. 2 Информационного письма ВАС РФ «Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров» от 05.05.1997 г. № 14.

организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (ст. 426 ГК РФ).

ГК РФ дает примерный перечень видов деятельности, подпадающих под понятие публичного договора. Это розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, медицинское, гостиничное обслуживание, общественное питание, услуги связи, энергоснабжение и пр.

Признаки публичного договора:

1. Особый субъектный состав: в качестве одного из субъектов такого договора должна выступать коммерческая организация – унитарное государственное или муниципальное предприятие, хозяйственное общество или товарищество либо производственный кооператив. Что касается контрагента такой организации, то в этой роли может оказаться любое физическое или юридическое лицо, которое в данной договорной связи является, как правило, потребителем товаров, работ, услуг, соответственно производимых или осуществляемых коммерческой организацией.

2. Особый характер деятельности коммерческой организации – субъекта публичного договора: среди многих различных видов предпринимательской деятельности выделяются такие, которые должны осуществляться соответствующими коммерческими организациями в отношении всех и каждого, кто к ним обращается. Примерный перечень таких видов деятельности содержится в п. 1 ст. 426 ГК РФ. Все эти виды деятельности объединяет одна общая черта: коммерческие организации должны вступать в договорные отношения с любыми физическими и юридическими лицами, которые к ним обращаются.

3. Особый предмет публичного договора: предметом такого договора должны выступать обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, по сути своей составляющие содержание именно той деятельности, которая по своему характеру должна осуществляться коммерческой организацией в отношении каждого, кто к ней обратится. (Например, если энергоснабжающая организация заключает договор энергоснабжения с абонентом, такой договор, безусловно, является публичным. Однако если та же коммерческая организация выступает продавцом в договоре купли-продажи своего имущества, такой договор не относится к категории публичных).

собности, соответствующей целям их деятельности (ст. 49 ГК РФ). Недопустимо наделение одного из участников гражданских правоотношений властными полномочиями в отношении другого. Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений (п. 1 ст. 125 ГК РФ).

Вместе с тем гражданское законодательство предусматривает определенные исключения при применении данного принципа. Так, особые правила установлены для предпринимательских отношений. Это проявляется прежде всего в более строгой ответственности предпринимателя (ст. 401 ГК РФ).

2. Принцип неприкосновенности собственности. Данный принцип применительно к гражданско-правовым отношениям логически развивает конституционные нормы, равным образом признающие и защищающие частную, государственную и муниципальную формы собственности (ст. 8 Конституции РФ), а также норму, согласно которой «никто не может быть лишен своего имущества иначе, чем по решению суда» (п. 3 ст. 35 Конституции РФ). Нормы гражданского права защищают собственность граждан и других субъектов гражданского права от посягательства со стороны любых лиц, включая органы государственной власти и органы местного самоуправления.

3. Принцип свободы договора. Указанный принцип раскрывается в ст. 421 ГК РФ. Свобода договора выражается как в предоставлении субъектам гражданского права возможности самостоятельного выбора партнеров по договору, так и в выборе вида договора и условий, на которых он будет заключен. При этом стороны вправе заключить договор и не предусмотренный законом, включив в него любое, не противоречащее закону условие (ч. 1 п. 1 ст. 8 ГК РФ).

4. Принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела выражается в признании самостоятельности предпринимательской деятельности, осуществляемой на риск ее субъектов (п. 1 ст. 2 ГК РФ), и в закреплении в ГК РФ неприкосновенности частной жизни, личной и семейной тайны (п. 1 ст. 150 ГК РФ). Данный принцип базируется на конституционной норме, предусматривающей право каждого на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну,

защиту своей чести и доброго имени (ст. 23 Конституции РФ). При нарушении данной нормы, выразившемся в распространении сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию лица, наряду с общими способами защиты гражданских прав (ст. 12 ГК РФ), гражданским законодательством предусмотрены дополнительные способы защиты указанных нематериальных благ, такие как право на возмещение морального вреда (ст. 152 ГК РФ). Данный принцип означает также запрещение незаконного вторжения в частную жизнь со стороны государственных органов.

5. Принцип необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, т. е. принцип диспозитивности субъектов гражданского права.

Беспрепятственное осуществление гражданских прав основывается на положениях ч. 1 ст. 34 Конституции РФ, согласно которой каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также ч. 1 ст. 44 Конституции РФ, в силу которой каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания.

Применительно к гражданско-правовым отношениям данный принцип проявляется в трех аспектах. Первый заключается в том, что закон не может принудительно обязывать кого-либо использовать свое право. Каждому предоставлена возможность как использовать предоставленное ему право, так и отказаться от его использования. Второй аспект проявляется в предоставлении юридической свободы (возможности) субъектам гражданских правоотношений осуществлять свою правосубъектность и свои субъективные права (приобретать, реализовывать и распоряжаться ими) по своему усмотрению (ч. 2 ст. 1, ст. 9 ГК РФ). Исключения в данном случае проявляются в запрете законодателя на использование коммерческими организациями гражданских прав в целях ограничения конкуренции, злоупотребления ими своим доминирующим положением на рынке, а также в запрете злоупотребления своим правом во вред другим лицам (ст. 10 ГК РФ). Третий аспект проявляется в том, что отношения, охватываемые гражданским законодательством, регулируются в подавляющем большинстве случаев диспозитивны-

порождают у сторон субъективные права и обязанности, имеющие встречную направленность. Субъективные права и обязанности одной стороны корреспондируют субъективным правам и обязанностям другой. Так, субъективное право покупателя потребовать от продавца передачи вещи корреспондирует субъективной обязанности продавца передать ее.

В многосторонних договорах такой встречности нет, но есть сонаправленность воли участников договора субъективных прав и обязанностей.

Одностороннеобязывающие и двустороннеобязывающие договоры. Критерии дифференциации – характер распределения прав и обязанностей, возникающих у сторон.

При заключении одностороннеобязывающих договоров у одной стороны возникают только права, у другой – только обязанности (например, договор займа).

Двустороннеобязывающие (взаимные) договоры порождают права и обязанности у обеих сторон. Абсолютное большинство договоров – взаимные: купли-продажи, поставки, перевозки и другие.

Договоры возмездные и безвозмездные. По характеру правоотношений, возникающих на основе договоров, по наличию или отсутствию в них встречных предоставлений одной стороны за исполнение обязанностей другой договоры делятся на возмездные и безвозмездные.

Встречное предоставление заключается не только в передаче денег. Оно может выражаться в передаче других вещей, в совершении действий, связанных с оказанием услуг, выполнением работ и т. д.

Возмездность или безвозмездность договора обуславливается его характером (договоры купли-продажи – возмездные, договоры дарения – безвозмездные). Иногда стороны могут сами определять возмездность или безвозмездность договора (договоры займа, поручения).

В соответствии п. 3 ст. 423 ГК РФ договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное.

Публичный договор – это договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая

Существование императивных норм может диктоваться необходимостью обеспечения защиты либо публичных интересов либо слабой стороны в гражданско-правовых отношениях (например, прав потребителей). Условия договора должны соответствовать императивным нормам. В противном случае они будут признаны недействительными.

В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

Если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон.

20.2. Виды договоров

Классификация договоров на различные виды представляет собой их деление на определенные группы в зависимости от тех или иных критериев (свойств, признаков).

Консенсуальные и реальные договоры. Такое деление проводится по способу заключения договора.

Для заключения консенсуального договора достаточно достичь соглашения по всем существенным условиям договора. С этого момента договор считается заключенным. Для заключения же реального договора необходима, кроме того, передача имущества.

Абсолютное большинство договоров – консенсуальны. Реальными, например, являются договоры на перевозку железнодорожным транспортом, договор займа и некоторые другие.

Двусторонние и многосторонние договоры. В зависимости от того, волеизъявление каких сторон необходимо для заключения соответствующего договора, договоры могут быть двусторонними и многосторонними.

Для заключения двустороннего договора необходимо волеизъявление двух, для многостороннего – более чем двух сторон.

Указанные договоры существенно различаются по тем последствиям, которые они вызывают. Двусторонние договоры

ми, а не императивными нормами, т. е. участникам гражданских правоотношений предоставлена возможность устанавливать иные правила, чем те, которые установлены гражданским законодательством. Особенно ярко это проявляется при регулировании обязательственных отношений.

6. Принцип обеспечения восстановления нарушенных прав и их судебной защиты. В отличие от уголовно-правовых, административно-правовых и иных аналогичных мер защиты нарушенных прав гражданско-правовые меры направлены прежде всего к восстановлению имущественно-правового положения (состояния), которое существовало до факта нарушения соответствующего субъективного гражданского права. Ст. 12 ГК РФ включает восстановление положения, существовавшего до нарушения права, в число основных способов защиты гражданских прав. Этот принцип на практике может проявляться в иске об истребовании своего имущества из чужого незаконного владения, в иске об устранении нарушений прав собственника (ст. 301, 304 ГК РФ) и т. п.

7. Судебная защита нарушенных прав. Этот принцип также базируется на конституционной норме: «Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод» (ст. 46 Конституции РФ). Защиту гражданских прав и интересов осуществляет система судов общей юрисдикции и арбитражных судов, а также третейские суды.

Судебная защита гражданских прав предоставляется гражданам и юридическим лицам в качестве универсального способа защиты их прав (ст. 11 ГК РФ). В тех случаях, когда защита гражданских прав осуществляется в административном порядке, вынесенное решение может быть обжаловано в суд, акт которого является обязательным (п. 2 ст. 11 ГК РФ).

Функции гражданского права – основные направления его воздействия на общественные отношения. Гражданское право (как и право в целом) выполняет две основные функции: **регулятивную и охранительную**.

Регулятивная функция обеспечивает активное поведение участников гражданских правоотношений путем закрепления в нормативных актах гражданских прав и обязанностей, правового статуса участников гражданских правоотношений. Нормы гражданского права императивно устанавливают лишь

основополагающие нормы правил поведения, предоставляя возможность автономного индивидуального регулирования общественных отношений, прямо не предусмотренных нормами гражданского права.

Охранительная функция включает в себя два аспекта:

– предупреждение правонарушений – охранительно-предупредительная (превентивная) функция; реализуется, когда субъекты правоотношений надлежащим образом исполняют свои активные обязанности и воздерживаются от совершения запрещенных действий;

– защита нарушенных гражданских прав – восстановительная (компенсационная) функция; реализуется после совершения правонарушения и включает восстановление положения потерпевшего субъекта, существовавшего до правонарушения. В случае невозможности такого восстановления осуществляется равноценная компенсация неблагоприятных изменений в имущественном или неимущественном положении лица, произошедших в результате правонарушения.

1.3. Система гражданского права

В современной науке под системой принято понимать совокупность элементов, находящихся в отношениях и связях друг с другом, которая образует определенную целостность, единство.

Российское гражданское право представляет собой совокупность правовых институтов и подотраслей, внешнее выражение которых – структурные элементы главного акта гражданского законодательства – Гражданского кодекса. Характер норм определяется предметом и методом.

Гражданско-правовой институт как элемент системы гражданского права – определенная совокупность гражданско-правовых норм, регулирующая относительно самостоятельную систему общественных отношений. Правовой институт охватывает регулирование однородных, органически связанных общественных отношений, которые вместе с тем отличаются от других составных частей предмета гражданского права, также образующих соответствующие правовые институты. Например, гражданско-правовыми институтами являются институт

Кроме этого, договором называют также документ, в котором фиксируется юридический факт–соглашение двух или более лиц.

Таким образом, договор может выступать в трех ипостасях:

1) договор как юридический факт (двух- или многосторонняя сделка);

2) договор как правоотношение (относительное обязательственное правоотношение);

3) договор как документ, фиксирующий соглашение сторон о достижении определенных юридических последствий.

Свобода договора возведена в ранг принципов гражданского законодательства (ст. 1 ГК РФ). ГК РФ не только провозглашает принцип свободы договора, но и закрепляет и раскрывает его в конкретных нормах о договорах:

Граждане и юридические лица свободны в заключении договора (п. 1 ст. 421 ГК РФ). Решение вопроса о том, вступать ли в договорные отношения, по общему правилу зависит лишь от воли потенциальных контрагентов. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность одной из сторон заключить договор прямо предусмотрена законом либо добровольно принятым обязательством. Таким же образом решается вопрос и о выборе контрагента по договору.

Стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Следовательно, стороны вольны в выборе конкретного вида договора, которым они желали бы опосредовать свои отношения. Причем стороны могут заключить договор, который не нашел отражения в законодательстве, главное, чтобы он этому законодательству не противоречил. Стороны вправе также заключить так называемый смешанный договор, то есть договор, в котором содержатся элементы различных договоров (п. 3 ст. 421 ГК РФ). В этом случае отношения сторон будут регулироваться правилами о соответствующих договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

Стороны свободны в определении условий договора, которые формулируются по их усмотрению. Исключение составляют лишь случаи, когда содержание соответствующего условия договора прямо предписано законом или иными правовыми актами, т. е. императивными нормами.

ТЕМА 20. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ДОГОВОРЕ

20.1. Понятие и значение договора в гражданском праве

В соответствии с п. 1 ст. 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Данное определение полностью корреспондирует нормам о двух-, многосторонних сделках (ст. 153 и 154 ГК РФ), поскольку договор – не что иное, как двух- или многосторонняя сделка. Поэтому в соответствии с п. 2 ст. 420 ГК РФ к договорам применяются правила о двух-, многосторонних сделках, предусмотренные гл. 9 ГК РФ, при этом «к обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено ГК РФ».

Таким образом, законодатель определяет договор как разновидность сделки, т. е. юридического факта. Как любая сделка договор представляет собой правомерное действие, направленное на достижение определенных юридических последствий.

Однако законодательное определение договора как юридического факта не исчерпывает всего многообразия этого понятия. Термин «договор» используется для обозначения не только юридического факта (двусторонней и многосторонней сделки), но и обязательственного правоотношения, возникающего из договора. Указанное разграничение имеет важное практическое значение. Так, судебная практика исходит из того, что прекращение действия договора (как сделки) вследствие его расторжения или истечения срока действия, как правило, не прекращает возникшего на его основе обязательственного правоотношения (обязательства прекращаются на будущее время). Таким образом, кредитор не лишается права требовать с должника образовавшейся до момента расторжения договора суммы основного долга и имущественных санкций в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением договора¹.

¹ П. 1 Информационного письма ВАС РФ «Обзор практики применения арбитражными судами норм ГК РФ о некоторых основаниях прекращения обязательств» от 21.12.2005 г. № 104.

правоспособности и дееспособности, включая правовые нормы об участниках гражданских правоотношений, институт купли-продажи, поставки, займа и др.

Подотрасль как элемент системы гражданского права представляет собой совокупность нескольких однородных и предметно взаимосвязанных гражданско-правовых институтов. К числу подотраслей гражданского права относят: право собственности и другие вещные права; обязательственное право; право интеллектуальной собственности; наследственное право.

Каждая из указанных подотраслей имеет свой особый предмет правового регулирования. Так, например, предмет обязательственного права составляют отношения экономического оборота, опосредствующие процесс перемещения материальных благ, поэтому применяется метод предоставления управомоченному лицу возможности требовать совершения в его пользу определенных и притом активных действий.

В гражданском праве выделяются общая и особенная части.

Общая часть охватывает нормы и институты, содержащие наиболее общие и отправные положения, действие которых распространяется, как правило, на все регулируемые гражданским правом общественные отношения (раздел I ГК РФ). По своей структуре общая часть состоит из общих положений, распадающихся на отдельные правовые институты, которые взаимосвязаны и представляют собой единый комплекс (правоспособность граждан и юридических лиц, общие правила для совершения сделок, исковая давность).

Особенная часть состоит из подотраслей и институтов, регулирующих определенные (особенные) группы общественных отношений. Весь нормативный материал распределяется здесь по четырем вышеуказанным подотраслям.

ТЕМА 2. ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

1.1. Понятие и виды источников гражданского права

Источниками гражданского права являются известные формы выражения государственной воли, складывающиеся из принятых в установленном порядке компетентными государственными органами нормативных актов, которыми устанавливаются нормы гражданского права.

В соответствии со ст. 71 Конституции РФ гражданское законодательство отнесено к ведению Российской Федерации. Следует учитывать, что под термином «гражданское законодательство» понимается не вся совокупность источников гражданского права, а только законы РФ (п. 2 ст. 3 ГК РФ).

Законы. Среди федеральных конституционных законов высшей юридической силой обладает **Конституция РФ**, которая, являясь Основным Законом, имеет первостепенное значение среди источников любой отрасли права. Наряду с общими положениями, характерными для всех отраслей, Конституция РФ содержит и непосредственно нормы гражданского права. В частности, в Конституции РФ закреплены нормы, составляющие основу гражданско-правового регулирования отношений собственности (ст. 35, 36 Конституции РФ), а также отношений, складывающихся по поводу личных нематериальных благ гражданина (ст. 20–25 Конституции РФ).

Особое место в гражданском законодательстве занимают **отраслевые кодифицированные нормативные акты**, которые призваны урегулировать основную часть общественных отношений, входящих в предмет гражданско-правового регулирования.

В настоящее время основным кодифицированным нормативным актом в области гражданского права является Гражданский кодекс РФ, первая часть которого принята 30 ноября 1994 г. и введена в действие с 1 января 1995 г., вторая часть принята 22 декабря 1995 г. и введена в действие с 1 марта 1996 г., третья часть принята 1 ноября 2001 г., введена в действие с 1 марта 2002 г. Четвертая часть Гражданского кодекса РФ приня-

ки используются не в качестве средства погашения денежного долга (обязанности клиента сдавать наличные деньги в банк по договору на кассовое обслуживание, обязанности перевозчика, перевозящего денежные знаки, и т. д.), а также в которых валюта (деньги) исполняет роль товара (сделки по обмену валюты).

Однако если по соглашению сторон обязанность исполнить обязательство в натуре (передать вещь, произвести работы, оказать услуги) заменяется обязанностью должника уплатить определенную сумму, то с истечением срока уплаты этой суммы, определенного законом или соглашением сторон, на сумму долга подлежат начислению проценты на основании п. 1 ст. 395 ГК, если иное не установлено соглашением сторон⁸.

19.6. Применение норм об очередности погашения требований по денежному обязательству

При предъявлении должнику соответствующего требования, равно как и при платеже по инициативе должника, выплаченной в итоге суммы может быть недостаточно для погашения долга в целом. На такой случай, если иное не предусмотрено соглашением, считается погашенной сумма издержек кредитора, затем – проценты и только потом, в оставшейся части – основная сумма долга (ст. 319 ГК РФ). В соответствии с рекомендациями Пленума ВАС РФ по денежному обязательству при недостаточности суммы произведенного платежа (ст. 319 ГК РФ) судам следует исходить из того, что под процентами, погашаемыми ранее основной суммы долга, понимаются проценты за пользование денежными средствами, подлежащие уплате по денежному обязательству, в частности проценты за пользование суммой займа, кредита, аванса, предоплаты и т. д. Проценты, предусмотренные ст. 395 ГК РФ за неисполнение или просрочку исполнения денежного обязательства, погашаются после суммы основного долга⁹.

⁸ П. 25 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.1998 г. № 14.

⁹ П. 11 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.1998 г. № 14.

При решении вопроса о соотношении «процентов» по ст. 395 ГК РФ и законной неустойки следует исходить из того, что неустойка, установленная законом для отдельных видов правонарушений, отменяет взыскание процентов по ст. 395 ГК РФ, поэтому кредитор вправе предъявить требование о применении одной из этих мер, не доказывая факта и размера убытков, понесенных им при неисполнении денежного обязательства, если иное прямо не предусмотрено законом или договором⁵.

Несмотря на то, что по своей правовой природе проценты не являются неустойкой, судебная арбитражная практика исходит из возможности применения по аналогии ст. 333 ГК РФ, предусматривающей возможность снижения размера неустойки и по отношению к процентам. Так, в соответствии с п. 7 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.1998 г. № 14, «если определенный в соответствии со ст. 395 Кодекса размер (ставка) процентов, уплачиваемых при неисполнении или просрочке исполнения денежного обязательства, явно несоразмерен последствиям просрочки исполнения денежного обязательства, суд, учитывая компенсационную природу процентов, применительно к ст. 333 Кодекса вправе уменьшить ставку процентов, взыскиваемых в связи с просрочкой исполнения денежного обязательства».

В случае нарушения денежного обязательства третьими лицами, на которых было возложено исполнение этого обязательства (ст. 403 ГК РФ), проценты, предусмотренные ст. 395 ГК РФ, взыскиваются не с этих лиц, а с должника на тех же основаниях, что и за собственные нарушения, если законом не установлено, что такую ответственность несет третье лицо, являющееся непосредственным исполнителем⁶.

Следует учитывать, что правило ст. 395 ГК РФ установлено только в отношении денежных обязательств, поэтому положения данной статьи не применяются к отношениям сторон, если они не связаны с использованием денег в качестве средства платежа, средства погашения денежного долга⁷. В частности, не являются денежными обязательства, в которых денежные зна-

⁵ П. 6 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.1998 г. № 14.

⁶ П. 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.1998 г. № 14.

⁷ П. 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.1998 г. № 14.

та 18 декабря 2006 г. и вступила в силу с 01 января 2008 г.¹

В соответствии с п. 2 ст. 3 ГК РФ «гражданское законодательство состоит из настоящего Кодекса и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, регулирующих гражданские правоотношения», при этом нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать Гражданскому кодексу РФ.

Наряду с кодифицированными нормативными актами системы гражданского законодательства образуют также специальные законы, регулирующие отдельные виды гражданских правоотношений. Наиболее важные среди них: федеральные законы «О приватизации государственного и муниципального имущества»; «О несостоятельности (банкротстве)»; «Об общественных объединениях»; «Об акционерных обществах»; «Об обществах с ограниченной ответственностью»; «О производственных кооперативах»; «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»; «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Подзаконные нормативные акты. В соответствии с п. 3 ст. 3 ГК РФ гражданские правоотношения могут регулироваться также **указами Президента РФ**. При этом указы Президента РФ не должны противоречить Кодексу и иным законам.

К числу подзаконных нормативных актов относятся также **Постановления Правительства РФ**. На основании ч. 4 ст. 3 ГК РФ Правительству РФ предоставлено право принимать постановления, содержащие нормы гражданского права, однако такие постановления принимаются только на основании и во исполнение Гражданского кодекса, иных законов и указов Президента РФ.

Гражданско-правовые нормы могут содержаться также и в **нормативных актах министерств и иных федеральных органов исполнительной власти**. При этом министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и в

¹ Федеральный Закон РФ от 18.12.2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского Кодекса Российской Федерации».

пределах, предусмотренных Гражданским кодексом, другими законами и иными правовыми актами.

Следует отметить, что нормативные акты федеральных органов исполнительной власти, которые затрагивают права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливая правовой статус организаций или имеют межведомственный характер, подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ. Кроме того, такие акты должны быть официально опубликованы (за исключением актов, содержащих сведения, составляющие государственную тайну, или носящих конфиденциальный характер). При отсутствии хотя бы одного из этих двух условий такой акт не признается вступившим в законную силу и не может служить источником регулирования соответствующих правоотношений².

Обычаи делового оборота. В силу ст. 5 ГК РФ под обычаем делового оборота следует понимать не предусмотренное законодательством или договором, но сложившееся, то есть достаточно определенное в своем содержании, широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения. К обычаям делового оборота относятся, например, традиции исполнения тех или иных обязательств и т. п.³.

Обычаи делового оборота применяются исключительно в сфере предпринимательской деятельности и только в том случае, если соответствующее гражданское правоотношение не урегулировано законодательством или соглашением сторон (ст. 6 ГК РФ) и если сам обычай делового оборота не противоречит обязательным для участников данного правоотношения положениям законодательства или договора. При этом обычай делового оборота может быть применен независимо от того, зафиксирован ли он в каком-либо документе⁴.

² Указ Президента РФ «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» от 23.05.1996 г. № 763.

³ П. 4 Постановления Пленума ВС, Пленума ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8.

⁴ Там же.

зательства (уплаты долга), если договором не установлен иной порядок определения процентной ставки;

– при взыскании долга в судебном порядке и при отсутствии в договоре соглашения о размере процентов ставка процентов определяется судом на дату предъявления иска либо на дату вынесения решения.

В этом случае судебная арбитражная практика исходит из того, что при выборе соответствующей учетной ставки банковского процента арбитражный суд должен принимать во внимание следующие обстоятельства:

- в течение какого времени имело место неисполнение денежного обязательства;
- изменялся ли размер учетной ставки за этот период;
- имелись ли длительные периоды, когда учетная ставка оставалась неизменной.

Если за время неисполнения денежного обязательства учетная ставка банковского процента изменялась, арбитражным судам предложено отдавать предпочтение той учетной ставке банковского процента (на день предъявления иска или на день вынесения решения судом), которая наиболее близка по значению к учетным ставкам, существовавшим в течение всего периода просрочки платежа⁴.

Ст. 395 ГК РФ устанавливает также два следующих правила, относящихся к указанным процентам. Во-первых, законом или договором может быть предусмотрен иной их размер. Во-вторых, кредитор вправе требовать возмещения ему убытков, причиненных неправомерным пользованием его денежными средствами лишь в части, превышающей сумму процентов, исчисленных по ст. 395 ГК РФ.

Следует учитывать, что по своей правовой природе указанные проценты не представляют собой ни неустойку, ни нормативно установленные убытки; это особая плата за пользование чужими денежными средствами – третий вид (вслед за убытками и неустойкой) основных (универсальных) санкций в коммерческом обороте.

⁴ П. 3 Постановления Пленума ВАС РФ «О практике применения положений ГК РФ о процентах за пользование чужими денежными средствами» от 08.10.1998 г. № 14.

выплат гражданину пропорционально увеличивается по мере роста (увеличения) установленного законом минимального размера оплаты труда (ст. 318 ГК РФ).

Размер убытков в обычных обязательствах, т. е. не связанных с содержанием гражданина, даже при высоком уровне инфляции не индексируется. Практика исходит из того, что убытки, вызванные инфляцией, не связаны с фактом нарушения обязательства.

Уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от исполнения своего обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором (п. 1 ст. 396 ГК РФ). Если же обязательство не исполнено даже частично (например, подрядчик не приступил к выполнению работы), то должник, возместивший кредитору убытки, уплативший неустойку, освобождается от исполнения в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором (п. 2 ст. 396 ГК РФ).

19.5. Проценты

Ст. 395 ГК РФ устанавливает ответственность за неисполнение денежного обязательства, выражающуюся в обязанности уплатить проценты на сумму денежных средств, которые неправомерно удерживаются либо неосновательно получены или сбережены за счет другого лица.

Эти проценты должны уплачиваться, согласно ст. 395 ГК, в размере «учетной ставки банковского процента, существующей в месте жительства (нахождения) кредитора». Однако в настоящее время в отношениях между организациями и гражданами России по ст. 395 ГК подлежат уплате проценты в размере единой учетной ставки Центрального Банка РФ по кредитным ресурсам, предоставленным коммерческим банкам (ставка рефинансирования)³.

Ст. 395 ГК РФ предусматривает три даты, на которые могут определяться ставки процентов:

– при добровольной их уплате должником ставка процентов определяется на дату фактического исполнения денежного обя-

³ П. 51 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8.

В ряде статей ГК имеются прямые отсылки к обычаям делового оборота, если отношения сторон не определены нормами законодательства и условиями связывающего стороны обязательства. Наиболее часто такие отсылки встречаются в гл. 22 «Исполнение обязательств» (ст. 309, 311, 314, 315, 316 ГК РФ), гл. 30 «Купля-продажа» (ст. 474, 478, 508, 510, 513 ГК РФ), гл. 45 «Банковский счет» (ст. 848, 863, 867, 874 ГК РФ), гл. 51 «Комиссия» (ст. 992, 998 ГК РФ).

Применение обычаев предусматривается отдельными нормами и других действующих в Российской Федерации актов, в частности п. 2 ст. 129, п. 1 ст. 138, КТМ РФ, и может вытекать из положений заключенных Российской Федерацией международных договоров.

Однако поскольку обычай признается ст. 5 ГК РФ источником права, его применение возможно и при отсутствии в соответствующих правовых нормах прямой отсылки к обычаю, если налицо пробел в законодательстве и в условиях заключенного сторонами договора.

Обычаи делового оборота должны приниматься во внимание также при толковании условий договора (ст. 431 ГК РФ).

Обычаи делового оборота изучаются национальными Торгово-промышленными палатами и публикуются для использования. Во внешней торговле широкое распространение имеют и практически применяются обычаи делового оборота, публикуемые Международной торгово-промышленной палатой в сборниках терминов, где и дается толкование соответствующих обычаев.

Нормы и принципы международного права. В Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конституцией РФ (ч. 1 ст. 17 Конституции РФ).

Под общепризнанными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо. К общепризнанным принципам международного права, в частности, относятся принцип всеобщего уважения прав человека и принцип добросовестного выполнения

международных обязательств. Под общепризнанной нормой международного права следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного. Содержание указанных принципов и норм международного права может раскрываться, в частности, в документах ООН и ее специализированных учреждений⁵.

Международные договоры РФ наряду с общепризнанными принципами и нормами международного права являются составной частью ее правовой системы (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, ч. 1 ст. 5 Закона «О международных договорах Российской Федерации»). Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

Частью правовой системы Российской Федерации являются также заключенные СССР действующие международные договоры, в отношении которых Российская Федерация продолжает осуществлять международные права и обязательства СССР в качестве государства – продолжателя Союза ССР.

Согласно п. «а» ст. 2 Закона «О международных договорах Российской Федерации» под международным договором Российской Федерации надлежит понимать международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования (например, конвенция, пакт, соглашение и т. п.).

Международные договоры Российской Федерации могут заключаться от имени Российской Федерации (межгосударственные договоры), от имени Правительства РФ (межправитель-

и отвечать перед кредитором за последствия случайно наступившей во время просрочки невозможности исполнения (как полной, так и частичной). Если исполнение обязательства из-за просрочки должника утратило интерес для кредитора, последний вправе отказаться от принятия исполнения и требовать возмещения убытков. Должник вправе доказывать, что такой утраты интереса у кредитора нет.

Кредитор считается просрочившим, если он отказался принять предложенное должником исполнение или не совершил действий, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором либо вытекающих из обычаев делового оборота или из существа обязательства, до совершения которых должник не смог исполнить своего обязательства (п. 1 ст. 406 ГК РФ). Кредитор считается также просрочившим, если он отказался выдать расписку, вернуть иной долговой документ или отметить в расписке невозможность его возвращения должнику, предложившему надлежащее исполнение обязательства (ст. 408 ГК РФ).

При просрочке кредитора должник также может понести убытки, например, расходы по содержанию имущества, от принятия которого неправомерно отказался кредитор. В этих случаях должнику предоставляется право на возмещение причиненных просрочкой убытков. Однако кредитор освобождается от ответственности, если докажет, что просрочка произошла по обстоятельствам, за которые ни он сам, ни те лица, на которых в силу закона, иных правовых актов или поручения кредитора было возложено принятие исполнения, не отвечают.

Должник не обязан платить проценты по денежному обязательству за время просрочки кредитора.

Просрочка кредитора и должника помимо уже перечисленных последствий дает право контрагенту по двухстороннему договору задержать встречное исполнение, это право вытекает из ст. 328 ГК РФ.

В договорных отношениях уровень инфляции учитывается через механизм цен, то есть проблема решается так или иначе сторонами договора. В целях защиты интересов гражданина в отношениях, где он выступает в качестве кредитора по денежному обязательству, направленному на его содержание (обязательство из причинения вреда жизни и здоровью, по договору пожизненного содержания и в других подобных случаях), сумма

⁵ П. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.10.2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации».

– должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства;

– убытки определяются в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 15 ГК РФ.

Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, при определении убытков принимаются во внимание цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно было быть исполнено, в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора, а если требование добровольно удовлетворено не было – в день предъявления иска. Исходя из обстоятельств, суд может удовлетворить требование о возмещении убытков, принимая во внимание цены, существовавшие в день вынесения решения.

В то же время действующее законодательство не предусматривает обязанности должника возмещать кредитору убытки, вызванные инфляцией, но не связанные с невыполнением обязательств по договору².

При определении упущенной выгоды учитываются предпринятые кредитором для ее получения меры и сделанные с этой целью приготовления.

19.4. Ответственность за просрочку исполнения обязательств

Надлежащее исполнение предполагает реальное исполнение, то есть исполнение обязательства в натуре. Обязательство может быть реально выполненным, но ненадлежащим образом, например, при просрочке исполнения.

Ст. 405 ГК РФ устанавливает общее правило об ответственности должника за просрочку обязательства. Должник считается просрочившим, если нарушил предусмотренный срок исполнения обязательства. В этом случае должник обязан не только возместить кредитору убытки, причиненные просрочкой, но

² П. 6 Информационного письма ВАС РФ «Об отдельных рекомендациях, принятых на совещаниях по судебной-арбитражной практике» от 10.09.1993 г. № с-13/ОП-276.

ственные договоры) и от имени федеральных органов исполнительной власти (межведомственные договоры)⁶. Согласно ч. 3 ст. 5 Закона «О международных договорах Российской Федерации» положения официально опубликованных международных договоров Российской Федерации, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в Российской Федерации непосредственно. Для осуществления иных положений международных договоров Российской Федерации принимаются соответствующие правовые акты⁷.

Значение судебной и арбитражной практики. В Российской Федерации судебная и арбитражная практика источником права не является. Решение суда по правовому спору обязательно только для сторон конкретного дела. Не служат источником гражданского права и постановления Пленумов Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. Пленум дает лишь руководящие разъяснения судам по вопросам применения законодательства, возникающим при рассмотрении судебных и арбитражных дел. Вместе с тем руководящие разъяснения Пленумов обязательны для всех судов и подлежат неукоснительному выполнению. Так, ст. 170 АПК РФ прямо допускает наличие в мотивировочной части решения ссылок на постановления Пленума ВАС РФ по вопросам судебной практики.

В настоящее время наиболее важное значение имеют разъяснения, содержащиеся в следующих постановлениях судебных органов:

– Постановление Пленумов ВС РФ, ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»;

– Постановление Пленума ВАС РФ от 18.11.2003 г. № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах»;

– Постановление Пленумов ВС РФ, ВАС РФ от 09.12.1999 г. № 90/14 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»;

⁶ П. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.10.2003 г. № 5.

⁷ П. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.10.2003 г. № 5.

– Постановление Пленумов ВС РФ, ВАС РФ от 08.10.1998 г. № 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами»;

– Постановление Пленума ВС РФ от 12.11.2001 г. № 15, Пленума ВАС РФ от 15.11.2001 г. № 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса об исковой давности»;

– Постановление Пленума ВС РФ, ВАС РФ № 5/29 от 26.03.2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

2.2. Действие гражданского законодательства

Действие гражданских законов во времени. По общему правилу Закон не имеет обратной силы и применяется только к тем отношениям, которые возникли после вступления в силу данного закона (ст. 4 ГК РФ). Обычно закон вступает в силу по истечении 10 дней с момента его опубликования (ст. 6 Закона «О порядке опубликования и вступления в силу Федеральных конституционных законов, Федеральных законов, актов палат Федерального Собрания»). Однако существуют исключения из данного правила:

1) в самом законе или нормативном акте, который вводит данный закон в действие, может быть предусмотрен более отдаленный срок введения в действие данного закона;

2) допускается придание обратной силы закону или отдельным его правовым нормам по отношению к тем или иным гражданско-правовым связям, прямо предусмотренным специальным законом. Придание закону обратной силы может быть вызвано рядом обстоятельств (ранее определенные общественные отношения вообще не регулировались правовыми нормами или регулировались с недостаточной полнотой, либо применение старого закона будет несправедливым в нынешних условиях и т. п.).

Действие гражданских законов в пространстве. Поскольку в соответствии с Конституцией РФ гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации, гражданско-

смотреть в договоре прямую ответственность третьего лица – исполнителя. Например, в договоре лизинга, когда арендуемое имущество предоставляется третьим лицом, требования о недостатках этого имущества предъявляются непосредственно этому лицу, а не лизингодателю.

От ответственности должника за действия третьих лиц необходимо отличать **ответственность должника за своих работников**, предусмотренную ст. 402 ГК РФ. Действия работников должника по исполнению его обязательства считаются действиями самого должника. Работниками должника считаются граждане, состоящие с ним в трудовых отношениях.

Не являются работниками должника лица, действующие в его интересах на основании гражданско-правового договора. В случае нарушения обязательств такими лицами применяются положения об ответственности должника за действия третьих лиц.

19.3. Возмещение убытков

Среди мер гражданско-правовой ответственности особое место занимает возмещение убытков. Обусловлено это тем, что наиболее существенным и распространенным последствием нарушения гражданских прав являются убытки.

Возмещение убытков можно применить во всех случаях нарушения гражданских прав, за некоторыми исключениями, предусмотренными законом или договором. Данная мера ответственности также еще именуется общей или универсальной мерой гражданско-правовой ответственности. Остальные же меры именуются специальными мерами гражданско-правовой ответственности, потому что применяются специально для соответствующего вида гражданского правонарушения.

В соответствии с п. 2 ст. 15 ГК РФ под **убытками** понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

В соответствии со ст. 393 ГК РФ:

Субсидиарный должник отвечает перед кредитором на тех же основаниях, что и основной должник. Поэтому он вправе выдвигать против требования кредитора все те возражения, которые мог бы привести основной должник, в частности ссылаться на отсутствие его вины в неисполнении обязательства.

В случае удовлетворения требований кредитора субсидиарным должником последний приобретает право регрессного требования к основному должнику, поэтому он должен предупредить основного должника о предъявленном ему требовании, а если к субсидиарному должнику предъявлен иск – привлечь основного должника к участию в деле. В противном случае основной должник вправе выдвинуть против регрессного требования лица, отвечающего субсидиарно, возражения, которые он имел против кредитора (п. 3 ст. 399 ГК РФ).

Правила о субсидиарной ответственности применяются только в случаях, прямо предусмотренных законом или договором. Законом такая ответственность установлена в отношении родителей за вред, причиненный несовершеннолетними детьми.

От субсидиарной ответственности следует отличать **ответственность должника за действия третьих лиц**, которая имеет место в случаях, когда исполнение обязательства возложено должником на третьих лиц (ст. 313 ГК РФ). В отличие от субсидиарного должника третье лицо не связано с кредитором гражданским правоотношением. В силу этого по общему правилу кредитор может предъявлять свое требование, вытекающее из нарушенного обязательства, только к своему должнику, но не к третьему лицу, которое нарушило обязательство. В таких случаях должник несет ответственность перед кредитором за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства третьим лицом (ст. 403 ГК РФ) (например, ответственность подрядчика перед заказчиком за действия субподрядчиков). Должник, привлеченный к ответственности за действие третьего лица, вправе в порядке регрессного требования взыскать с последнего все то, что было взыскано с него кредитором вследствие нарушения исполнения обязательства третьим лицом.

Однако ответственность может нести и третье лицо (так называемая прямая ответственность), если это предусмотрено законом (ст. 403 ГК РФ) (например, ответственность родителей за сделки, совершенные малолетними), возможно также преду-

правовые нормативные акты распространяют свое действие на всей территории России.

Исключение: границы действия закона либо его отдельных норм сужаются в силу прямого указания самого закона, ограничивающего сферу его действия.

Действие гражданских законов по кругу лиц. По общему правилу, гражданские законы распространяются на всех лиц, находящихся на территории, в пределах которой действует данный закон.

Исключения составляют следующие случаи:

- 1) законодатель в самом законе может прямо или косвенно указать круг лиц, на которых распространяется данная норма;
- 2) законодатель может устанавливать определенные изъятия в отношении иностранных субъектов.

2.3. Применение гражданского законодательства

Соотношение (иерархия) гражданско-правовых норм. Различают вертикальную и горизонтальную иерархию гражданско-правовых норм.

Вертикальная иерархия распределяет нормативные акты по их юридической силе и отвечает на вопрос, на каком именно уровне должны быть приняты соответствующие нормативные акты в сфере гражданско-правового регулирования. Вертикальная иерархия гражданско-правовых норм базируется на положении ст. 76 Конституции РФ, закрепляющей безусловное верховенство федеральных законов. В гражданском праве данной конституционной норме корреспондирует п. 2 ст. 3 ГК РФ. В силу данной нормы федеральные законы обладают по отношению ко всем остальным нормативно-правовым актам безусловным приоритетом.

Ст. 3 ГК РФ устанавливает следующую иерархию подзаконных нормативных актов:

– **Указы Президента РФ** (которые не должны противоречить Гражданскому кодексу РФ и иным законам).

– **Постановления Правительства РФ** (которые могут быть приняты только на основании и во исполнение Гражданского кодекса РФ, иных законов и указов Президента РФ).

– **Нормативные акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти.**

Гарантии осуществления вертикальной иерархии закреплены в п. 3 ст. 5 ГК РФ, в соответствии с которым в случае противоречия Указа Президента РФ или Постановления Правительства РФ Гражданскому кодексу или иному закону применяется Кодекс или соответствующий закон.

Горизонтальная иерархия определяет относительный приоритет гражданско-правовых норм, которые находятся на одной и той же ступени вертикальной иерархии, и проявляется в двух аспектах:

Во-первых, новый закон обладает приоритетом по отношению к ранее изданному. Данное требование основано на общепризнанном принципе римского права *lex posterior derogat priori* – «последующий акт вытесняет предыдущий». В виде общей нормы в гражданском законодательстве данный принцип закреплен в ст. 4 ГК РФ.

Второй принцип, выражающий горизонтальную иерархию, выражается формулой *lex specialis derogat generali* – «специальный закон вытесняет общий». Хотя данный принцип не закреплен в общем виде в ГК, он является общепризнанным. Действие данного принципа проявляется в структуре построения Гражданского кодекса: специальными нормам предшествуют нормы, закрепляющие общие положения соответствующего гражданско-правового института (например, общие положения о купле-продаже – специальные нормы о розничной купле-продаже, поставке, продаже недвижимости и т. д.). При этом общие положения применяются лишь в случае отсутствия специальных норм.

Однако в данном случае необходимо учитывать приоритет Гражданского кодекса по отношению к иным федеральным законам, закрепленный в п. 3 ст. 2 ГК РФ.

Диспозитивные и императивные нормы. Если норма гражданского права содержит правило, которое участники гражданского оборота не могут изменять по своему усмотрению, то данная норма является императивной. Если же норма гражданского права содержит правило, которое участники гражданского оборота могут изменять по своему усмотрению, такая норма является диспозитивной. В силу специфики гражданских

вором не установлено иное. Во внедоговорной сфере долевая ответственность возникает, например, у родителей за вред, причиненный несколькими малолетними.

Солидарная ответственность означает, что любой из солидарных должников обязан по требованию потерпевшей стороны принять на себя ответственность в том объеме, в каком она возлагается на него потерпевшей стороной (в полном объеме или в части долга). В договорной сфере солидарная ответственность возникает, если она установлена договором или вытекает из закона. Законом солидарная ответственность предусматривается при неделимости предмета договора, а также в обязательствах, связанных с предпринимательской деятельностью (если законом или договором не установлена долевая ответственность). Во внедоговорной сфере солидарная ответственность наступает для лиц, совместно причинивших вред.

Субсидиарная ответственность – это ответственность, дополнительная к ответственности другого лица, являющегося основным должником.

При применении субсидиарной ответственности надо учитывать, что требование кредитора к субсидиарному должнику может быть предъявлено лишь после предъявления соответствующего требования к основному должнику (п. 1 ст. 399 ГК РФ). Для признания соблюденным порядка предварительного обращения кредитора к основному должнику достаточно предъявления последнему письменного требования и отказа должника в его удовлетворении либо неполучения кредитором ответа в разумный срок.

Особым видом субсидиарной ответственности, на который общие нормы о субсидиарной ответственности, установленные ст. 399 ГК РФ, распространяются с особенностями, установленными ст. 120 ГК РФ, является ответственность собственника имущества учреждения. Особенность такой ответственности состоит в том, что собственник имущества учреждения не может быть привлечен к ответственности без предъявления в суд искового требования к основному должнику¹.

¹ П. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 22.06.2006 г. № 21.

Случай имеет полный набор оснований для ответственности, но в нем отсутствует вина.

В большинстве случаев ответственность не наступает, если имело место действие непреодолимой силы. Исключение составляет лишь ответственность предприятия воздушного транспорта за вред, причиненный пассажиру. Под **непреодолимой силой** (force majeure) понимают чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства, они делятся на две группы:

а) природные стихийные явления (землетрясения, наводнения, пожары, тайфуны и т. п.);

б) некоторые обстоятельства общественной жизни: военные действия, массовые заболевания (эпидемии), а также национальные и отраслевые забастовки. Сюда же следует отнести и запретительные акты государственных органов: объявление карантина, ограничение перевозок на определенных направлениях, запрет торговых операций с отдельными странами вследствие применения международных санкций и т. д.

Понятие непреодолимой силы носит относительный характер, т. е. вопрос: «является ли данное обстоятельство форс-мажором» будет решаться в разных случаях по-разному, т. к. одно и то же обстоятельство в одном случае является непреодолимой силой, а в другом может выступать как обычное явление.

19.2. Виды гражданско-правовой ответственности

По основаниям возникновения прав и обязанностей, за нарушение которых предусматривается ответственность, последняя делится **на договорную и внедоговорную**.

В гражданско-правовом обязательстве со стороны кредитора или должника могут действовать двое или больше лиц. В зависимости от распределения прав и обязанностей между субъектами обязательства с множественностью лиц различают долевые, солидарные и дополнительные (субсидиарные) обязательства. Ответственность за нарушение этих обязательств тоже бывает частичной, солидарной или субсидиарной.

При долевой ответственности каждая из обязанных сторон отвечает (возмещает убытки и платит неустойку) пропорционально размеру своей части совместного долга. В силу ст. 321 ГК РФ доли предполагаются равными, если законом или дого-

правоотношений большинство норм гражданского права носит диспозитивный характер.

Аналогия закона и аналогия права. В практике применения закона суд, арбитражный суд или иной орган могут столкнуться с таким положением, когда рассматриваемое данным органом общественное отношение оказывается прямо не урегулированным отдельными институтами или нормами гражданского права, т. е. налицо так называемый «пробел» в законодательстве. В связи с этим возникает необходимость применения закона по аналогии или решения соответствующего спора, исходя из общих начал гражданского законодательства (аналогия права).

Применение закона по аналогии возможно при наличии одновременно следующих условий:

1) отсутствует специальная норма гражданского права, регламентирующая данный вид отношений (из которого возник спор);

2) отсутствует соглашение сторон о регулировании данных отношений и отсутствует применимый к данным отношениям обычай делового оборота;

3) разрешение данного спора невозможно лишь на основании общих положений и норм, имеющихся в нашем законодательстве;

4) имеется в наличии закон (нормативный акт), который может быть применен по аналогии;

5) отношение, по которому возник спор, по своему характеру должно относиться к числу отношений, которые должны быть урегулированы гражданским законодательством.

При невозможности использования аналогии закона применяется аналогия права – то есть права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства и требований добросовестности, разумности и справедливости (п. 2 ст. 6 ГК РФ).

ТЕМА 3. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ

3.1. Понятие и виды гражданских правоотношений

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

Элементы гражданского правоотношения:

субъекты (субъектный состав);

объекты;

содержание правоотношения.

Субъектный состав – совокупность тех лиц, которые участвуют в данном правоотношении. В каждом правоотношении участвует как минимум два лица (в противном случае отсутствует общественное отношение, а значит, и правоотношение как юридическая форма общественного отношения).

Субъектом гражданского права могут быть физические и юридические лица, а также такие публичные образования, как государство (Российская Федерация), субъекты Российской Федерации, муниципальные образования.

Физические лица – индивиды, наделенные гражданским законом правосубъектностью (граждане России, иностранные граждане, лица без гражданства).

Юридические лица – организации (социальные образования), наделенные законом гражданской правосубъектностью, т. е. обладающие способностью иметь и приобретать права и обязанности, нести ответственность, выступать в суде (арбитражном суде, третейском суде) от своего имени (т. е. быть истцами, ответчиками, третьими лицами).

Все возможные субъекты гражданских правоотношений охватываются понятием «лица».

Гражданская правосубъектность – это социально-правовая способность лица быть участником правоотношений.

Возникновение, изменение и прекращение правосубъектности связано не только с фактом рождения, развития и смерти

противоправного действия и противоправного бездействия. Действие признается противоправным, если запрещено законом, иным нормативным актом, а также условиями обязательства. Бездействие признается противоправным, если допущено лицом, которое должно было и могло действовать.

В гражданском праве существует презумпция противоправности акта, причиняющего вред, т. е. доказывать правомочность вредоносных действий должен правонарушитель.

Причинная связь. Ст. 393 ГК РФ возлагает на должника обязанность возместить «...убытки, причиненные...», т. е. такие, которые находятся в причинной связи с нарушением обязательства.

Вина нарушителя. В соответствии с п. 1 ст. 401 ГК РФ лицо признается виновным, если оно не приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства с учетом той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него по характеру обязательства и условий оборота.

Гражданское законодательство закрепляет презумпцию вины должника, нарушившего обязательство (п. 2 ст. 401 ГК РФ). Правонарушитель предполагается виновным, пока не докажет обратное.

Основной целью гражданско-правовых санкций является восстановление имущественного положения потерпевшего. Восстановительная функция гражданско-правовой ответственности допускает существование в гражданском праве в ряде случаев ответственности без вины.

Ответственность без вины является исключением из общего правила и может наступать лишь в случаях, прямо предусмотренных законом или договором. В частности, к таким случаям относится ответственность предпринимателя (если иное не предусмотрено законом или договором), поскольку предпринимательская деятельность основана на началах риска (п. 3 ст. 401 ГК РФ). Ответственность независимо от вины наступает и в других случаях, например, при причинении вреда источником повышенной опасности (ст. 1079 ГК РФ), ответственность профессионального хранителя (ст. 901 ГК РФ).

Основания освобождения от ответственности. Основаниями освобождения от гражданско-правовой ответственности, кроме отсутствия состава гражданского правонарушения, являются случай и непреодолимая сила.

ТЕМА 19. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

19.1. Понятие и основания гражданско-правовой ответственности

Для нормального развития гражданского оборота характерно, что его участники надлежащим образом исполняют обязательства. В тех случаях, когда обязательство не исполнено надлежащим образом, говорят о нарушении обязательств.

Под гражданско-правовой ответственностью следует понимать санкцию, применяемую к правонарушителю в виде возложения на него дополнительной гражданско-правовой обязанности или лишения принадлежащего ему гражданского права.

Формы гражданско-правовой ответственности. Под формой гражданско-правовой ответственности понимается определенный способ воздействия на правонарушителя. Выделяют пресекаательно-ограничивающую, штрафную и компенсационную формы ответственности. Каждая форма предполагает набор конкретных мер воздействия. Меры ответственности за нарушение обязательств разнообразны. К ним относятся:

- возмещение убытков (ст. 15 ГК РФ);
- уплата неустойки (ст. 330 ГК РФ);
- уплата процентов (ст. 395 ГК РФ);
- потеря задатка (ст. 381 ГК РФ) и различные санкции, применяемые в обязательствах отдельных видов.

Основания гражданско-правовой ответственности. Гражданско-правовая ответственность является негативным для нарушителя последствием совершенного им правонарушения. Юридическим основанием такой ответственности являются положения закона, а фактическим – состав гражданского правонарушения. Ответственность наступает только при наличии состава правонарушения (совокупность условий, необходимых для привлечения лица к гражданско-правовой ответственности):

Противоправное поведение. Противоправными признаются действия (бездействие) лица, нарушающие требования закона или иных обязательных для сторон правил.

Противоправное поведение может выступать в качестве

человека (регистрации, реорганизации и ликвидации юридического лица), но и с определенным комплексом социальных условий (наличие рыночной экономики расширяет правосубъектность граждан и юридических лиц – появляется возможность занятия предпринимательской деятельностью, возможность совершения сделок с ценными бумагами и т. п.).

Правосубъектность складывается из следующих элементов:

Правоспособность – способность субъекта иметь гражданские права и нести соответствующие обязанности.

Дееспособность – способность лица своими действиями приобретать для себя права и создавать для себя обязанности (практическое осуществление правоспособности).

Деликтоспособность – способность лица нести ответственность за совершенное гражданское правонарушение.

Трансдееспособность – способность субъекта своими действиями создавать для других лиц права и обязанности и его способность принимать на себя права и обязанности, возникающие в результате действий других лиц (например, институт представительства, правила об ответственности родителей за вред, причиненный действиями малолетних).

Объектом правоотношения является все то, на что направлено или на что воздействует данное правоотношение. К объектам гражданских правоотношений относятся вещи, деньги, ценные бумаги, иное имущество (как движимое, так и недвижимое), имущественные права, изобретения, промышленные образцы, произведения науки, литературы и искусства, иные результаты интеллектуальной деятельности, а также др. материальные и нематериальные блага (честь, достоинство и т. п.).

Между участниками такого гражданского правоотношения устанавливается юридическая связь, закрепляющая их права и обязанности.

Содержание гражданского правоотношения составляют гражданские права и обязанности его участников (например, право кредитора требовать возвращения займа – обязанность должника вернуть займ). То есть элементы, из которых складывается юридическое содержание гражданского правоотношения, это субъективные гражданские права и субъективные обязанности.

Субъективное гражданское право – определяемая нормой

права мера возможного поведения управомоченного лица. Эта мера юридически может заключать в себе:

1) правовую возможность совершения определенных действий самим управомоченным лицом (например, собственник вправе владеть, пользоваться, распоряжаться принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению);

2) правовую возможность требования управомоченным лицом от других лиц совершения конкретных действий либо воздержания от конкретных действий.

Субъективная гражданская обязанность – определяемая нормой права мера должного поведения обязанного лица. Эта мера юридически может заключать в себе:

1) необходимость совершения определенного положительного действия (обязанность должника вернуть предмет займа, продавца – передать вещь в собственность и т. п.);

2) необходимость воздержания от совершения определенных действий, которыми могут быть нарушены права, принадлежащие управомоченному лицу.

Классификация гражданских правоотношений.

1. Исходя из социального содержания гражданские правоотношения можно разделить на следующие виды:

а) гражданские **имущественные** правоотношения – устанавливаются в результате урегулирования гражданским законодательством имущественно-стоимостных общественных отношений;

б) гражданские **неимущественные** правоотношения – устанавливаются в результате урегулирования гражданским законодательством личных неимущественных общественных отношений.

Специфика имущественных и личных неимущественных правоотношений определяет и особые способы защиты субъективных прав, существующих в рамках этих правоотношений. По общему правилу имущественные права защищаются посредством возмещения причиненных убытков. Защита личных неимущественных прав может осуществляться как общими способами защиты (ст. 12 ГК РФ), так и с помощью таких специфических способов, как опровержение сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию, признание в судебном порядке таких сведений не соответствующими действительности (ст. 152 ГК РФ).

2. По юридическому содержанию (характеру взаимосвязи

форме. Несоблюдение письменной формы приводит к тому, что уплаченная сумма считается авансом, если не доказано иное.

18.7. Удержание

В соответствии с п. 1 ст. 359 ГК РФ кредитор, у которого находится вещь, принадлежащая должнику, либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

Кроме этого, удержанием вещи могут обеспечиваться любые другие обязательства, не связанные с данной вещью, если эти обязательства основаны на предпринимательских отношениях, однако в этом случае необходимо соблюдение следующих условий:

1) правомерность нахождения вещи у кредитора;

2) бесспорность долга.

Кредитор не лишается права удерживать вещь даже в тех случаях, когда после удержания права на нее приобретены другим лицом. Если, несмотря на удержание, должник не исполнит своего обязательства, кредитор вправе обратиться с иском на удерживаемую вещь по правилам, установленным для залога.

Возможность удержания прямо предусмотрена в отношениях между доверителем и поручителем по договору поручения, когда поверенный действует в качестве коммерческого представителя (п. 3 ст. 972 ГК РФ), правом на удержание обладает также комиссионер по договору комиссии (п. 2 ст. 996, ст. 997 ГК РФ), агент – по агентскому договору (в силу ст. 1011 ГК РФ).

При объявлении несостоявшимися повторных торгов залогодержатель вправе оставить предмет залога за собой с оценкой его в сумме не более чем на десять процентов ниже начальной продажной цены на повторных торгах. Если залогодержатель не воспользуется правом оставить за собой предмет залога в течение месяца со дня объявления повторных торгов несостоявшимися, договор о залоге прекращается.

Если сумма, вырученная при реализации заложенного имущества, недостаточна для покрытия требования залогодержателя, он имеет право, при отсутствии иного указания в законе или договоре, получить недостающую сумму из прочего имущества должника, не пользуясь преимуществом, основанным на залоге. Если сумма, вырученная при реализации заложенного имущества, превышает размер обеспеченного залогом требования залогодержателя, разница возвращается залогодателю.

18.6. Задаток

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. При прекращении обязательства до начала его исполнения по соглашению сторон либо вследствие невозможности исполнения задаток должен быть возвращен. Если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны, а если ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка. Сверх того сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное.

Особенности задатка:

- 1) задатком может обеспечиваться лишь обязательство, возникающее из договора;
- 2) задаток одновременно выполняет роль обеспечения и роль доказательства заключения договора;
- 3) задатком обеспечиваются только денежные обязательства.

Соглашение о задатке должно быть совершено в письменной

управомоченного и обязанного субъектов) все гражданские правоотношения подразделяются на абсолютные и относительные:

а) **абсолютное правоотношение** – правоотношение, в котором управомоченному лицу противостоит неограниченный круг обязанных лиц. Субъективное право в абсолютном правоотношении – это прежде всего мера, определяющая границы (формы) поведения самого управомоченного лица, а обязанность исчерпывается необходимостью воздержания от совершения действий, нарушающих то право;

б) **относительное правоотношение** – состав участников строго определен (конкретен) как с точки зрения обладателей субъективных прав, так и с точки зрения носителей юридических обязанностей. Обязанное лицо не пассивный, а активный субъект, он должен совершать позитивные действия. Содержанием субъективного права является право требования определенного поведения.

Указанное деление связывается с существованием в гражданском законодательстве двух самостоятельных блоков гражданско-правовых мер защиты: предназначенного для защиты абсолютных прав и предназначенного для защиты относительных, поскольку «при нарушении абсолютного права меры защиты и ответственности могут быть применены к любому нарушителю, а при нарушении относительного права может отвечать только строго определенное лицо, обязанное своими действиями удовлетворять интересы управомоченного»¹.

3. По основанию возникновения правоотношения делятся на регулятивные и охранные:

а) **регулятивные отношения** – это правоотношения, посредством которых осуществляется регулирование нормальных экономических отношений и личных неимущественных отношений. Т. е. при помощи регулятивных отношений осуществляется правомерная деятельность граждан и организаций;

б) нарушение правовых норм и соответствующего субъективного права гражданина или организации являются юридическими фактами, на основе которых возникает гражданско-

¹ Гражданское право: учебник: в 4 т. – Т. 1 / Под ред. Е. А. Суханова. – М., 2006. – С. 131.

правовое отношение между правонарушителем и потерпевшим. Вследствие этого правоотношения у правонарушителя появляются обязанности, которые он исполняет в пользу потерпевшего. Указанное правоотношение в юридической литературе называется **охранительным** (или **охранным**).

3.2. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских прав и обязанностей

Под основаниями возникновения, изменения и прекращения гражданского правоотношения понимается определенный комплекс различных по своему содержанию взаимосвязанных юридических явлений, влекущих движение гражданского правоотношения.

Этот комплекс юридических явлений включает в себя три элемента:

- 1) норма гражданского права, регулирующая данный вид правоотношения;
- 2) правосубъектность, т. е. способность лица к участию в том или ином правоотношении;
- 3) определенные факты реальной действительности, с наличием которых правовые нормы связывают возникновение, изменение или прекращение соответствующих прав и обязанностей.

При этом правовая норма и правосубъектность создают лишь возможность динамики правоотношений, которая превращается в действительность посредством юридических фактов.

Юридический факт – факт реальной действительности, с которым нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение гражданского правоотношения, т. е. юридические последствия (под юридическими последствиями понимается возникновение, изменение или прекращение правоотношения).

Примерный перечень таких юридических фактов, являющихся основанием для возникновения гражданских прав, содержится в ст. 8 ГК РФ. Так, согласно указанной норме, гражданские права и обязанности возникают:

- 1) из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему;
- 2) из актов государственных органов и органов местного

тельную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества;

3) залогодатель отсутствует и установить место его нахождения невозможно;

4) предметом залога являются жилые помещения, принадлежащие на праве собственности физическим лицам;

5) договором о залоге или иным соглашением залогодателя с залогодержателем не установлен порядок обращения взыскания на заложенное движимое имущество либо в установленном сторонами порядке обращение взыскания невозможно.

6) иные случаи, установленные законом.

В частности, не допускается обращение взыскания во внесудебном порядке на **предмет ипотеки**, если:

6.1) предметом ипотеки является предприятие как имущественный комплекс;

6.2) предметом ипотеки является земельный участок из состава земель сельскохозяйственного назначения;

6.3) предметом ипотеки является имущество, находящееся в общей собственности, и кто-либо из его собственников не дает согласия в письменной или иной установленной Федеральным законом форме на удовлетворение требований залогодержателя во внесудебном порядке;

6.4) предметом ипотеки является имущество, находящееся в государственной или муниципальной собственности.

Реализация заложенного имущества производится путем продажи с публичных торгов. Порядок продажи устанавливается процессуальным законодательством и законодательством об исполнительном производстве.

Начальная продажная цена заложенного имущества, с которой начинаются торги, определяется решением суда в случаях обращения взыскания на имущество в судебном порядке либо соглашением залогодержателя с залогодателем в остальных случаях. Заложенное имущество продается лицу, предложившему на торгах наивысшую цену.

При объявлении торгов несостоявшимися залогодержатель вправе по соглашению с залогодателем приобрести заложенное имущество и зачесть в счет покупной цены свои требования, обеспеченные залогом. К такому соглашению применяются правила о договоре купли-продажи.

ключено в любое время, такое соглашение может быть включено и в договор о залоге.

Если залогодателем является физическое лицо, соглашение заключается при условии наличия нотариально удостоверенного согласия залогодателя на внесудебный порядок обращения взыскания на заложенное движимое имущество.

В случае неисполнения залогодателем соглашения об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке обращение взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке допускается, если иное не предусмотрено законом, на основании исполнительной надписи нотариуса в порядке, установленном законодательством об исполнительном производстве.

Обращение взыскания на заложенное **недвижимое имущество** во внесудебном порядке также допускается на основании соглашения между залогодержателем и залогодателем, которое может быть включено в договор об ипотеке или заключено в виде отдельного договора. Соглашение заключается при условии наличия нотариально удостоверенного согласия залогодателя на внесудебный порядок обращения взыскания на заложенное имущество. Такое согласие может быть дано и до заключения договора об ипотеке. В отношении последующих залогов такое соглашение действительно, если оно заключено с участием залогодержателей по предшествующим договорам об ипотеке (п. 1 ст. 55 ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)»).

В соглашении об удовлетворении требований залогодержателя во внесудебном порядке стороны могут предусмотреть реализацию заложенного имущества путем продажи с публичных торгов либо приобретение заложенного имущества залогодержателем для себя или третьих лиц с зачетом в счет покупной цены требований залогодержателя к должнику, обеспеченных ипотекой (в последнем случае исключение составляют договоры, когда предметом ипотеки является земельный участок).

Не допускается обращение взыскания на предмет залога во внесудебном порядке, если:

1) для заключения договора о залоге имущества физического лица требовалось согласие или разрешение другого лица либо органа;

2) предметом залога является имущество, имеющее значи-

самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;

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

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

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

6) вследствие причинения вреда другому лицу;

7) вследствие неосновательного обогащения;

8) вследствие иных действий граждан и юридических лиц;

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

Данный перечень не является исчерпывающим. В силу п. 1 ст. 8 ГК РФ, гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

Классификация юридических фактов:

по юридическим последствиям, т. е. в зависимости от вида порождаемых данным фактом юридических последствий:

правообразующий юридический факт – с наступлением которого нормы действующего права связывают возникновение гражданских правоотношений (факт создания произведения искусства, изобретения, предоставление займа);

правоизменяющий юридический факт – с наличием которого нормы права связывают изменение существующего правоотношения (перевод долга, уступка права требования – влекут замену субъектов правоотношения, реализация права залога морского перевозчика на груз в случае неисполнения обязательства уплатить провозную плату влечет изменение содержания правоотношения);

правопрекращающий юридический факт – с наличием которого нормы права связывают прекращение правоотношения (уничтожение имущества, выполнение обязательства, гибель лица по личному обязательству);

по содержанию:

юридические события – явления объективной действительности, которые в своем развитии не зависят от воли человека, которые делятся на **абсолютные события** – явления, которые возникают и развиваются независимо от воли человека (уничтожение имущества в результате стихийного бедствия), и **относительные события**, возникающие в результате действий человека, но развивающиеся независимо от его воли (пожар в результате поджога, смерть в результате убийства);

юридические действия – волевые (осознанные) действия субъектов гражданского права (юридических и физических лиц), с которыми нормы права связывают определенные юридические последствия. В зависимости от того, насколько то или иное юридическое действие соответствует требованиям закона, различаются правомерные и неправомерные действия. **Неправомерные действия** – действия, нарушающие предписания права (действия по причинению вреда, совершение мнимой сделки и т. д.). Такие действия влекут за собой нежелательные для субъекта правовые последствия. **Правомерные действия** – действия, соответствующие требованиям закона (гражданско-правовые сделки, административные акты).

Правомерные юридические действия делятся, в свою очередь, на юридические акты и юридические поступки:

юридический акт – это правомерное юридическое действие, направленное на возникновение, изменение или прекращение гражданского правоотношения;

юридический поступок – это правомерное юридическое действие, с которым закон связывает опеределенные юридические последствия, независимо от того, было ли данное действие направлено на эти последствия или нет (факт создания изобретения, произведения литературы).

Юридический факт как основание, из которого возникают субъективное гражданское право и соответствующая ему юридическая обязанность, принято именовать титулом этого права. Наличие титула означает, что носитель права приобрел его на законных основаниях и может претендовать на его осуществление и защиту. Наиболее часто термин «титул» используется при характеристике вещных прав, однако он уместен также в сфере обязательственного права и интеллектуальной собственности.

ния и сооружения, то при обращении взыскания на земельный участок залогодержатель становится на место собственника земельного участка – залогодателя. К нему переходят все права и обязанности по отношению к собственнику здания. Если здание построено на условиях аренды участка, а земельный участок был заложен и на него обращено взыскание, залогодержатель становится арендодателем вместо прежнего собственника.

Порядок обращения взыскания на заложенное имущество. Залогодержатель приобретает право обратить взыскание на предмет залога, если в день наступления срока исполнения обязательства, обеспеченного залогом, оно не будет исполнено. Исключение составляют случаи, когда по закону или договору такое право возникает позже либо в силу закона взыскание может быть осуществлено ранее.

Обращение взыскания **не допускается**, если допущенное должником нарушение обеспеченного залогом обязательства крайне незначительно и размер требований залогодержателя явно несоразмерен стоимости заложенного имущества. При этом, если не доказано иное, предполагается, что нарушение обеспеченного залогом обязательства крайне незначительно и размер требований залогодержателя явно не соразмерен стоимости заложенного имущества при условии, что одновременно соблюдены следующие условия:

1) сумма неисполненного обязательства составляет менее чем пять процентов от размера оценки предмета залога по договору о залоге;

2) период просрочки исполнения обязательства, обеспеченного залогом, составляет менее чем три месяца.

Если договором о залоге не предусмотрено иное, обращение взыскания на имущество, заложенное для обеспечения обязательства, исполняемого периодическими платежами, допускается при систематическом нарушении сроков их внесения, то есть при нарушении сроков внесения платежей более чем три раза в течение двенадцати месяцев, даже при условии, что каждая просрочка незначительна.

По общему правилу требования залогодержателя удовлетворяются из стоимости заложенного имущества **по решению суда**, если иное не предусмотрено соглашением залогодателя с залогодержателем. Соглашение об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке может быть за-

других доказательств существования этого обязательства; право залога на указанное в договоре об ипотеке имущество.

Имущество, заложенное по договору об ипотеке, может быть отчуждено залогодателем другому лицу путем продажи, дарения, обмена, внесения его в качестве вклада в имущество хозяйственного товарищества или общества либо паевого взноса в имущество производственного кооператива или иным способом лишь с согласия залогодержателя, если иное не предусмотрено договором об ипотеке. Залогодатель вправе завещать заложенное имущество. Условия договора об ипотеке или иного соглашения, ограничивающие это право залогодателя, ничтожны (ст. 37 Закона «Об ипотеке...»).

Залог здания или сооружения допускается только с одновременным залогом (ипотекой) той части земельного участка, на которой это здание или сооружение находится, или права на соответствующую часть земельного участка, которая обеспечивает возможность самостоятельной эксплуатации этого здания или сооружения. Эта норма является императивной и не предусматривает исключений.

Аналогичное правило в настоящее время установлено и в отношении залога земельного участка, на котором находится здание или сооружение: согласно ч. 4 ст. 340 ГК РФ⁴, при ипотеке земельного участка право залога распространяется на находящиеся или возводимые на этом участке здания и сооружения залогодателя, если в договоре не предусмотрено иное условие. При наличии в договоре такого условия залогодатель в случае обращения взыскания на заложенный земельный участок сохраняет право ограниченного пользования (сервитут) той его частью, которая необходима для использования здания или сооружения в соответствии с его назначением. Условия пользования этой частью участка определяются соглашением залогодателя с залогодержателем, а в случае спора – судом.

Право залога не распространяется на находящиеся на заложенной земле здания или сооружения, если в договоре не установлено иное. Если при этом собственник заложенного земельного участка не владеет правом собственности на данные зда-

⁴ В ред. Федерального закона от 30.12.2004 г. № 213-ФЗ.

3.3. Осуществление гражданских прав

Осуществление субъективного гражданского права – это совершение тех действий, которые составляют содержание субъективного права.

Общим требованием к осуществлению гражданских прав является правило, согласно которому граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют гражданские права своей волей и в своем интересе (п. 2 ст. 1 ГК РФ). Таким образом, свободная воля субъектов гражданского права, выражающаяся в осознанном и желаемом поведении, признается общей и необходимой предпосылкой юридически значимых действий по осуществлению права. При отсутствии воли или ее искажении юридическая сила действий может быть оспорена (например, посредством признания состоявшихся сделок недействительными).

Отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав по общему правилу не влечет прекращения этих прав (п. 2 ст. 9 ГК РФ). Однако это правило имеет ряд исключений.

Во-первых, срок действия некоторых гражданских прав ограничен, и отказ от их осуществления в течение этого времени влечет прекращение соответствующего права. Такие сроки именуют пресекательными, или преклюзивными (например, срок предъявления требований кредитором к поручителю, установленный п. 4 ст. 367 ГК РФ, срок осуществления собственником преимущественного права на покупку продаваемой доли в общей собственности, установленный п. 2 и 3 ст. 250 ГК и др.).

Во-вторых, при нарушении гражданских прав для их защиты установлены сроки исковой давности, составляющие по общему правилу 3 года (ст. 196 ГК РФ). Неосуществление права на защиту в течение этого срока не прекращает самого нарушенного права, однако практически будет создавать для управомоченного лица невозможность осуществить его, если другая сторона сошлется на истечение срока давности.

В соответствии с п. 1 ст. 9 ГК РФ субъекты гражданского права по своему усмотрению распоряжаются принадлежащими им гражданскими правами. Это означает, что все вопросы, связанные с использованием субъективных прав, включая объем и способы их реализации, отказ от субъективных прав, их переда-

чу другим лицам и т. п., решаются управомоченными лицами по своему усмотрению. Однако свобода распоряжения субъективными правами по усмотрению названных лиц не беспредельна: гражданское законодательство предусматривает ряд ограничений и требований к осуществлению этих прав. Несоблюдение упомянутых ограничений и требований к осуществлению гражданских прав влечет за собой столкновение с правами других лиц, что рассматривается как нарушение гражданских прав. Так, согласно п. 1 ст. 10 ГК РФ:

1. Не допускаются действия, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу (так называемая «шикана»).

2. Не допускается злоупотребление своим правом в любой иной форме, т. е. такие действия граждан и юридических лиц, которые, хотя и не преследуют прямой цели нанести ущерб другим, однако объективно причиняют вред третьим лицам.

3. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке. Это ограничение касается осуществления гражданских прав в сфере предпринимательской деятельности. Понятия «конкуренция», «доминирующее положение», а также признаки ограничения конкуренции закреплены в Федеральном законе «О защите конкуренции»².

Во всех вышеуказанных случаях суд может отказать лицу, злоупотребляющему своими правами, в защите этих прав. При этом с учетом императивного положения закона о недопустимости злоупотребления правом возможность квалификации судом действий лица как злоупотребление правом не зависит от того, ссылалась ли другая сторона спора на злоупотребление правом противной стороной. Суд вправе по своей инициативе отказать в защите права злоупотребляющему лицу, что прямо следует и из содержания п. 2 ст. 10 ГК РФ³.

² ФЗ «О защите конкуренции» от 26.06.2006 г. № 135-ФЗ // СПС «Консультант плюс».

³ П. 3 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 28.11.2008 г. № 127 «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 10 ГК РФ».

течении льготного месячного срока вправе обратиться в бесспорном порядке на основании исполнительной надписи нотариуса взыскание на невостребованные вещи. Договором займа может быть предусмотрена возможность обращения взыскания на невостребованные вещи без совершения исполнительной надписи нотариуса. Реализация невостребованной вещи, на которую обращено взыскание, осуществляется путем ее продажи. После этого требования ломбарда к залогодателю (должнику) погашаются, даже если сумма, вырученная при реализации заложенного имущества, недостаточна для их полного удовлетворения.

Ипотека (зalog недвижимого имущества). Особенности правового регулирования отношений по залогу недвижимости регулируются Федеральным законом РФ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» от 16.07.1998 г. № 102-ФЗ. К таким особенностям можно отнести следующие:

Общие правила о залоге применяются к залогу недвижимости в той мере, в которой специальными нормами, содержащимися в ГК РФ и в Законе об ипотеке, не установлено иное. Это значит, что приоритет отдается специальным правилам.

Ипотека может быть установлена на недвижимое имущество, которое принадлежит залогодателю на праве собственности или на праве хозяйственного ведения. Не допускается ипотека имущества, изъятого из оборота, имущества, на которое в соответствии с Федеральным законом не может быть обращено взыскание, а также имущества, в отношении которого в установленном Федеральным законом порядке предусмотрена обязательная приватизация либо приватизация которого запрещена (ст. 6 Закона «Об ипотеке...»).

Договор об ипотеке подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента регистрации. Несоблюдение правил о государственной регистрации договора об ипотеке влечет его ничтожность (ст. 10 Закона «Об ипотеке (залоге недвижимости)»).

Права залогодержателя по обеспеченному ипотекой обязательству и по договору об ипотеке могут быть удостоверены закладной, являющейся именной ценной бумагой, удостоверяющей следующие права ее законного владельца: право на получение исполнения по денежному обязательству, обеспеченному ипотекой имущества, указанного в договоре об ипотеке, без представления

их у залогодателя. Такой залог не нарушает производственного цикла. По условиям такого договора на складе, в другом оговоренном месте всегда должны находиться товары установленного рода на сумму залога. Уменьшение стоимости заложенного товара, находящегося в обороте, может быть лишь соразмерно исполненной части обеспеченного залогом обязательства, если иное не предусмотрено в договоре о залоге.

2. Залог вещей в ломбарде – принятие от граждан в залог движимого имущества, предназначенного для личного потребления, в обеспечение краткосрочных займов.

Особенности данного вида залога заключаются в следующем:

1. Особый субъектный состав: в качестве залогодержателя (и займодавца по договору займа) выступает ломбард – специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей. При этом ломбарду запрещается заниматься иной, помимо вышеуказанной, предпринимательской деятельностью, за исключением консультационных и информационных услуг³. В качестве залогодателя (и одновременно заемщика) выступает физическое лицо – гражданин.

2. Договор займа оформляется выдачей ломбардом залогового билета.

3. Залог вещей в ломбарде осуществляется в форме залога (т. е. закладываемые вещи передаются ломбарду), однако ломбард не вправе пользоваться и распоряжаться предметом залога.

4. На ломбард возлагается обязанность страховать в пользу залогодателя за свой счет принятые в залог вещи в полной сумме их оценки, устанавливаемой в соответствии с ценами на такого рода вещи.

5. Устанавливается правило о повышенной ответственности ломбарда за несохранность имущества (ломбард не отвечает только тогда, когда несохранность имущества вызвана непреодолимой силой).

6. В случае невозвращения в установленный срок суммы займа, обеспеченного залогом вещей в ломбарде, ломбард по ис-

³ Ст. 2 Федерального закона от 19.07.2007 г. № 196-ФЗ «О ломбардах» (вступает в силу с 01.01.2008 г.).

Отказ в защите права лицу, злоупотребившему правом, означает защиту нарушенных прав лица, в отношении которого допущено злоупотребление. Таким образом, непосредственной целью названной санкции является не наказание лица, злоупотребившего правом, а защита прав лица, потерпевшего от этого злоупотребления. Следовательно, для защиты нарушенных прав потерпевшего суд может не принять доводы лица, злоупотребившего правом, обосновывающие соответствие своих действий по осуществлению принадлежащего ему права формальным требованиям законодательства. Поэтому упомянутая норма закона может применяться как в отношении истца, так и в отношении ответчика⁴.

Кроме этого, при осуществлении целого ряда гражданских прав граждане и юридические лица должны действовать «разумно и добросовестно» (ст. 157, 220, 234 ГК РФ), при этом законодатель закрепляет презумпцию добросовестности и разумности в действиях участников гражданских правоотношений (п. 3 ст. 10 ГК РФ).

3.4. Защита гражданских прав

Защита гражданских прав – это действия государственных или общественных органов по предупреждению нарушения или восстановлению нарушенных прав, охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц.

В соответствии со ст. 11 ГК РФ защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

Право выбора судебного или административного порядка защиты своего нарушенного или оспариваемого права принад-

⁴ П. 6 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 28.11.2008 г. № 127.

лежит субъекту спорных правоотношений. Закон не содержит указаний на то, что защита гражданских прав в административном порядке исключается при наличии возможности обратиться в суд или, наоборот, является обязательным условием обращения в суд лиц, чьи права нарушены⁵.

Таким образом, гражданские права подлежат судебной защите независимо от того, имеется ли соответствующее указание в нормативных актах. При этом в п. 5 Постановления Пленума ВС РФ, ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8 особо подчеркивается, что отказ в защите права со стороны суда допускается лишь в случаях, когда материалы дела свидетельствуют о совершении гражданином или юридическим лицом действий, которые могут быть квалифицированы как злоупотребление правом.

Гражданский кодекс предусматривает одиннадцать способов защиты гражданских прав:

1. Признание права судом. Необходимость в такого рода защите возникает, когда гражданские права лица оспариваются. Нарушение права в данном случае может состоять в отрицании его существования или в утверждении о том, что право принадлежит другому лицу. В таких случаях установление наличия права является необходимой предпосылкой его осуществления. Примером может быть признание авторства при наличии спора об авторстве на изобретение или литературное произведение.

2. Восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу такого нарушения. Такая форма защиты применяется при совершении правонарушающих действий одной стороной, неправомерно ущемляющих имущественное положение другой стороны. Примером служит возврат собственнику имущества, неправомерно находящегося у другого лица, ремонт должником поврежденной им вещи.

3. Признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение по-

га, возникают, как правило, из договора, по которому должник передает оговоренное имущество в залог, гарантируя удовлетворение требований кредитора в случае неисполнения обязательства, обеспеченного залогом.

Такой договор должен содержать следующие сведения: характер основного обязательства, его размер, сроки исполнения, условия, предусматривающие вид залога (залог товаров в обороте, заклад, залог прав и т. д.), состав и стоимость заложенного имущества, другие условия, вытекающие из особенностей данного вида залога либо включенные по предложению одной из сторон.

Как правило, договор о залоге заключается в простой письменной форме. Договор о залоге имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен, подлежит нотариальному удостоверению. Кроме того, договор об ипотеке должен быть зарегистрирован в порядке, установленном для регистрации сделок с соответствующим имуществом.

Несоблюдение установленной формы влечет недействительность договора о залоге и в тех случаях, когда предусмотрена простая письменная форма (п. 4 ст. 339 ГК РФ).

Последующие залого. Допускается заключение договора о последующем залоге уже заложенного имущества, если иное не предусмотрено предшествующим договором о залоге. Данное положение объясняется тем, что стоимость заложенного имущества может значительно превышать сумму долга по обязательству, обеспеченному залогом, а требования последующего залогодержателя удовлетворяются из стоимости предмета залога лишь после удовлетворения требований предшествующего залогодержателя.

Законодательство о залоге возлагает на залогодателя обязанность сообщить каждому последующему залогодержателю обо всех существующих договорах о залоге данного имущества, а также о характере и размере обеспеченных этим залогом обязательствах. Если залогодатель не сообщил залогодержателю о предшествующих залогах, он обязан возместить убытки, возникшие у последующего залогодержателя, вследствие того, что он не знал о предшествующих договорах о залоге.

Гражданский кодекс устанавливает специальные **виды залога:**

1. Залог товаров в обороте – это залог товаров с оставлением

⁵ П. 20 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства».

Залогодержатель вправе потребовать досрочного исполнения обязательства, если имущество, заложенное в обеспечение этого обязательства, утрачено не по его вине, а залогодатель его не восстановил или с согласия залогодержателя не заменил другим имуществом, равным по стоимости.

Залогодатель при залоге с оставлением имущества у себя вправе, если иное не предусмотрено договором, владеть и пользоваться этим имуществом в соответствии с его назначением. Закон предусматривает необходимость получения согласия залогодержателя для отчуждения предмета залога, передачи его в аренду или в безвозмездное пользование, если иное не предусмотрено законом или договором и не вытекает из существа залога (п. 2 ст. 346 ГК РФ).

При передаче заложенного имущества залогодержателю на него законом или договором может быть возложена обязанность страховать это имущество.

Заложенные ценные бумаги могут быть переданы в депозит нотариальной конторы или банка.

Залогодержатель получает право на предмет залога, если обязательства залогодателя не будут исполнены в установленный срок.

Залоговое право охватывает вещи, их принадлежности, неотъемлемые плоды, если иное не предусмотрено законом или договором. Залог может распространяться на имущество, которое может стать собственностью залогодателя в будущем (п. 6 ст. 340 ГК РФ). Следовательно, можно получить в банке ссуду на выкуп квартиры под залог этой квартиры, которая станет собственностью залогодателя только после ее выкупа.

Залогом может быть обеспечено только действительное требование. В том случае, когда обеспеченное залогом обязательство отсутствует, у кредитора не возникает право удовлетворения своих требований за счет заложенного имущества.

Договор залога сохраняет силу, если право собственности или хозяйственного ведения на заложенную вещь переходит к третьему лицу, а также при уступке залогодержателем в законном порядке обеспеченного залогом требования третьему лицу, либо когда имеет место перевод залогодателем долга, возникшего из обеспеченного залогом обязательства, на другое лицо.

Условия и форма залога. Отношения, вытекающие из зало-

следствий недействительности ничтожной сделки. Данный способ защиты гражданских прав применяется при оспаривании договоров и односторонних сделок (например, оспаривание завещания).

4. Признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления. В настоящее время судебная и арбитражная практика исходит из того, что при разрешении споров по требованиям граждан и юридических лиц о признании недействительными ненормативных актов государственных органов и органов местного самоуправления суды признают такие акты или содержащиеся в них положения недействительными в том случае, если суд установит наличие одновременно двух фактов:

а) что оспариваемый акт не соответствует закону или иным правовым актам;

б) указанный акт ограничивает гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, обратившихся в суд с соответствующим требованием⁶.

ГПК РФ и АПК РФ относят к подведомственности судов также дела об оспаривании нормативных актов в случаях, если их рассмотрение законом отнесено к компетенции судов.

Кроме этого, гражданам и юридическим лицам предоставлена возможность оспаривать акты, изданные органами управления юридических лиц. Это, в частности, иски о признании недействительными решений собрания акционеров, правления и иных органов акционерного общества, нарушающих права акционеров, предусмотренные законодательством⁷.

5. Самозащита права. Это защита гражданских прав непосредственно потерпевшим без обращения в суд. Самозащита признается правомерной при соблюдении трех условий:

а) лицо, самостоятельно защищающее свое право, является бесспорным его обладателем;

б) избранный лицом способ самозащиты соответствует способу и характеру нарушения;

⁶ П. 1 и 6 Постановления Пленума ВС РФ, Пленума ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8.

⁷ П. 8 Постановления Пленума ВС РФ, Пленума ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8.

в) причиненный (возможный) вред не является более значительным, чем предотвращенный⁸.

6. Присуждение к исполнению обязанности в натуре. Такой способ защиты применяется, когда обязанное лицо должно передать управомоченному лицу имущество или исполнить обязательство лично. Значение этого способа обусловлено тем, что в интересах экономики обязательства должны исполняться реально, замена его денежной компенсацией часто не позволяет удовлетворить интерес кредитора. Исполнение обязанности в натуре предусматривает, например, п. 1 ст. 396 ГК РФ: уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором.

7. Возмещение убытков – наиболее универсальный способ защиты гражданских прав. У потерпевшей стороны имеется возможность требовать от нарушителя ее права возмещения причиненных убытков всегда, если иное не предусмотрено законом или договором.

В соответствии с положениями ст. 15 ГК РФ убытки состоят из реального ущерба и упущенной выгоды. В состав реального ущерба входят не только фактически понесенные расходы, но и расходы, которые лицо, чье право нарушено, должно будет произвести для восстановления этого права. Под упущенной выгодой понимают неполученные доходы, которые лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено. В постановлении Пленумов ВС РФ, ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8 разъясняется, что размер упущенной выгоды должен определяться с учетом разумных затрат, которые кредитор понес бы, если бы обязательство было исполнено⁹.

Ст. 16 ГК РФ предоставляет гражданам и юридическим лицам право на возмещение убытков, причиненных им в резуль-

лица, имеющего на нее право хозяйственного ведения, если законом или договором запрещено отчуждение этого права без согласия указанных лиц.

Предметом залога может быть любое имущество, включая вещи и имущественные права (требования). Не могут быть предметом залога следующие виды имущества:

1) вещи, изъятые из оборота;

2) требования, неразрывно связанные с личностью кредитора (требования об алиментах; требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью);

3) иные права и отдельные виды имущества, уступка которых другому лицу запрещена законом.

Кроме этого, залог отдельных видов имущества может быть ограничен законом.

По общему правилу заложенная вещь остается во владении залогодателя. Однако в случаях, прямо предусмотренных законом или соглашением сторон, заложенная вещь может передаваться во владение залогодержателю. В последнем случае она становится **закладом** (например, в форме залога осуществляется залог вещей в ломбарде). Здания, сооружения, квартиры и космические объекты сдаются в залог с оставлением имущества у залогодателя. У залогодателя может быть оставлено в качестве предмета залога и другое имущество под замком и печатью залогодержателя либо с наложением знаков, свидетельствующих о залоге (твердый залог). Если имущество передано залогодателем во временное пользование третьему лицу, считается, что имеет место залог имущества с оставлением у залогодателя (п. 3 ст. 338 ГК РФ).

Права и обязанности сторон по договору залога. При залоге с оставлением имущества у залогодателя залогодержателю предоставляются права, направленные на контроль и сохранение заложенного имущества. Так, если иное не предусмотрено договором, залогодержатель вправе проверить по документам и фактически наличие предмета залога, его размер, состояние и условия хранения. Залогодержатель вправе требовать от залогодателя принятия мер, необходимых для сохранения заложенного имущества, а также требовать от любого лица прекращения посягательств на заложенное имущество, которые грозят его утратой или повреждением.

⁸ П. 9 Постановления Пленума ВС РФ, Пленума ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8.

⁹ П. 11 Постановления Пленума ВС РФ, Пленума ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8.

если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника (ст. 367 ГК РФ). Поскольку банковская гарантия есть обязательство независимое от обеспечиваемого, перевод долга принципала по обязательству на другое лицо не влечет за собой прекращения банковской гарантии.

18.5. Залог

Залог представляет собой правоотношение, в силу которого кредитор (залогодержатель) вправе при неисполнении должником обеспеченного залогом обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами. В случаях, установленных законом, удовлетворение требования кредитора по обеспеченному залогом обязательству (залогодержателя) может осуществляться путем передачи предмета залога в собственность залогодержателя. Кроме этого, залогодержатель имеет право получить на тех же началах удовлетворение из страхового возмещения за утрату или повреждение заложенного имущества независимо от того, в чью пользу оно застраховано, если только утрата или повреждение не произошли по причинам, за которые залогодержатель отвечает.

По общему правилу залог возникает в силу договора. Залог возникает также на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств, если в законе предусмотрено, какое имущество и для обеспечения исполнения какого обязательства признается находящимся в залоге².

В качестве залогодателя может выступать как сам должник, так и третье лицо. Залогодателем вещи может быть ее собственник либо лицо, имеющее на нее право хозяйственного ведения. Залогодателем права может быть лицо, которому принадлежит закладываемое право. Залог права аренды или иного права на чужую вещь не допускается без согласия ее собственника или

² Возникновение залога в силу закона предусмотрено, в частности, п. 5 ст. 488, п. 1 ст. 587 ГК РФ, ст. 77 ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)», ст. 13 ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации».

тате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в том числе издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления.

8. Взыскание неустойки. Возможность взыскания неустойки является средством предупреждения нарушения, побуждая другую сторону правоотношения к надлежащему исполнению своих обязательств. Неустойка может быть возмещена нарушителем добровольно либо взыскана по решению суда. Если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена неустойка, то убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой.

9. Компенсация морального вреда. Под моральным вредом понимаются физические и нравственные страдания, которые претерпевает потерпевший в результате нарушения его права. Возмещение морального вреда – это денежная компенсация физических и нравственных страданий. Такой способ применим только для защиты гражданских прав гражданина.

10. Прекращение или изменение правоотношения. Этот способ защиты гражданских прав может применяться, в частности, при гибели вещи, в отношении которой имеется обязательство о передаче ее в натуре.

11. Неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону. Данный способ применяется судом в том случае, если указанный акт противоречит действующему законодательству и его применение нарушает права и законные интересы лица, обратившегося в суд с соответствующим требованием.

Следует учитывать, что каждый из указанных способов защиты гражданских прав может применяться обособленно либо в совокупности с другими способами.

Кроме этого, допускается возможность использовать и иные способы защиты гражданских прав, предусмотренные законом. Например, как уже отмечалось, защита личных неимущественных прав может осуществляться с помощью таких специфических способов, как опровержение сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию, признание в судебном порядке таких сведений не соответствующими действительности (ст. 152 ГК РФ).

ТЕМА 4. ГРАЖДАНЕ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

4.1. Понятие правоспособности и дееспособности граждан

Правовое положение гражданина как участника гражданских правоотношений определяется такими его качествами, как правоспособность и дееспособность.

Правоспособность – способность гражданина иметь гражданские права и обязанности, т. е. юридическая возможность гражданина быть участником всех дозволенных правом гражданских правоотношений.

Содержание гражданской правоспособности составляет совокупность гражданских прав и обязанностей, которые граждане могут иметь в соответствии с действующим законодательством.

Характерной чертой гражданской правоспособности является ее гарантированность. Признание, соблюдение и защита прав и свобод гражданина (включая гражданские права) объявляется обязанностью государства и гарантируется гражданину действующей Конституцией РФ (ст. 2, 6, 17 Конституции РФ).

Конституционный характер носят входящие в содержание гражданской правоспособности способность иметь имущество (включая землю, жилище) на праве частной собственности (ст. 8, 35, 36, 40 Конституции РФ), способность иметь права на интеллектуальную собственность (ст. 44 Конституции РФ), наследовать имущество (ст. 35 Конституции РФ), избирать род занятий, включая занятие предпринимательской деятельностью (ст. 34, 37 Конституции РФ), создавать самостоятельно или совместно с другими лицами и гражданами юридические лица, иные объединения (ст. 49 Конституции РФ).

Содержание правоспособности гражданина определяется ст. 18 ГК РФ. Граждане, в частности, могут:

- 1) иметь имущество на праве собственности;
- 2) наследовать и завещать имущество;
- 3) заниматься предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельностью;
- 4) создавать юридические лица;

гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, даже если в гарантии содержится ссылка на это обязательство. Эта особенность банковской гарантии выражается в том, что уменьшение обязательства должника не влечет за собой уменьшения объема ответственности гаранта.

2. Поручительство – договор, то есть двусторонняя сделка. Для ее заключения требуется волеизъявление двух сторон – поручителя и кредитора основного должника. Напротив, банковская гарантия – односторонняя сделка, для ее совершения требуется волеизъявление только одной стороны – гаранта.

3. Поручителем по договору поручительства может быть любое лицо, обладающее гражданской дееспособностью. Согласно ст. 368 ГК РФ гарантом может быть только банк, иное кредитное учреждение или страховая организация.

4. В соответствии со ст. 363 ГК РФ поручитель и основной должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя. То есть в случае поручительства речь идет именно об ответственности поручителя. Оплачивая требование поручителя об уплате денежной суммы по банковской гарантии, гарант не несет ответственности, он просто выполняет свою основную обязанность. Размер этой обязанности ограничивается уплатой суммы, на которую выдана гарантия (п. 1 ст. 377 ГК РФ). И только в том случае, когда гарант без достаточных оснований откажется выплатить гарантийную сумму по требованию бенефициара, он может быть привлечен к ответственности, размер которой не ограничивается суммой, на которую выдана гарантия, если в гарантии не предусмотрено иное (п. 2 ст. 377 ГК РФ).

5. Ст. 372 ГК РФ предусматривает, что принадлежащее бенефициару по банковской гарантии право требования к гаранту не может быть передано другому лицу, если в гарантии не предусмотрено иное. Кредитор по договору поручительства вправе передать свое право требования к поручителю третьему лицу на основании договора цессии без каких-либо ограничений.

6. Поручительство прекращается с переводом на другое лицо долга по обеспеченному поручительством обязательству,

иное не предусмотрено гарантией, она вступает в силу со дня ее выдачи, не может быть отозвана гарантом, а право требования по ней не может быть передано другому лицу (ст. 371–373 ГК РФ).

Случаи прекращения банковской гарантии очень ограничены. В соответствии со ст. 378 ГК РФ обязательства гаранта прекращаются уплатой суммы по гарантии, окончанием срока, на который она была выдана, вследствие отказа бенефициара (кредитора) от своих прав по гарантии. Других оснований прекращения гарантии закон не предусматривает.

На практике при выдаче банковских гарантий между гарантом и принципалом заключается договор на предоставление гарантии. Необходимость заключения подобного договора объясняется следующим.

Во-первых, в силу п. 1 ст. 379 ГК РФ право требовать в порядке регресса от принципала возмещения сумм, уплаченных бенефициару по банковской гарантии, у гаранта возникает, если такое право определено договором на предоставление банковской гарантии, во исполнение которой она выдана.

Во-вторых, в соответствии с п. 2 ст. 369 ГК РФ принципал должен уплатить гаранту вознаграждение за выдачу гарантии. Удобнее всего порядок и размер оплаты согласовать в этом договоре.

В-третьих, гарант не вправе требовать от принципала сумм, выплаченных им по гарантии, если не предусмотрит такое право в договоре на предоставление гарантии.

Таким образом, можно выделить следующие **особенности банковской гарантии**, отличающей ее от поручительства:

1. Поручительство является обязательством акцессорным по отношению к основному обязательству, которое оно обеспечивает. Поэтому его действие прекращается, если основное обязательство прекратилось в связи с уплатой долга или по другим обстоятельствам, указанным в законе (новация, зачет, прощение долга). Уменьшение суммы основного обязательства влечет за собой уменьшение объема ответственности поручителя. Если основное обязательство по каким-либо причинам окажется недействительным, заключение договора поручительства также не породит никаких правовых последствий.

Банковская гарантия – самостоятельное обязательство банка-гаранта, независимое от обеспечиваемого им обязательства. В соответствии со ст. 370 ГК РФ предусмотренное банковской

5) совершать любые не противоречащие законам сделки и участвовать в обязательствах;

6) свободно избирать место жительства;

7) иметь права авторов произведений литературы, науки, искусства и иных результатов интеллектуальной деятельности.

Данный перечень не является исчерпывающим, практически гражданин может иметь любые имущественные и неимущественные права, нести любые обязанности, кроме тех, которые прямо запрещены законом.

В состав правоспособности граждан входят такие специальные виды, как право на имя и место жительства.

Право на имя – неотъемлемое право гражданина. Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию, собственно имя и отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается, исключение только в случаях, прямо предусмотренных законом (например, псевдоним).

Так, согласно ст. 1265 ГК РФ, право автора на имя включает в себя право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, то есть анонимно. При опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом (за исключением случая, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности) издатель, имя или наименование которого указано на произведении, при отсутствии доказательств иного считается представителем автора и в этом качестве имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление. Это положение действует до тех пор, пока автор такого произведения не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве.

В настоящее время законом предусмотрена возможность перемены имени гражданина. Перемена имени производится органом записи актов гражданского состояния по месту жительства или по месту государственной регистрации рождения лица, желающего переменить фамилию, собственно имя и (или) отчество. Перемена имени лицом, не достигшим совершеннолетия, производится при наличии согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, а при отсутствии такого согласия на основании решения суда, за исключением случаев приобре-

тения лицом полной дееспособности до достижения им совершеннолетия в порядке, предусмотренном законом. Перемена имени лицом, не достигшим возраста четырнадцати лет, а также изменение присвоенной ему фамилии на фамилию другого родителя может производиться по совместной просьбе родителей с разрешения органа опеки и попечительства.

Перемена имени подлежит государственной регистрации в органах записи актов гражданского состояния¹.

Местом жительства гражданина признается место, где гражданин преимущественно или постоянно проживает. Местом жительства несовершеннолетних до 14 лет и граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей (родителей, опекунов).

Конституцией РФ предусмотрено право граждан на свободное избрание места жительства. Данное право конкретизировано в Законе РФ «О праве граждан РФ на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах РФ» от 25.06.1993 г. № 5242-1, который упраздняет институт прописки, а также в Постановлении Правительства РФ «Об утверждении правил регистрации и снятия граждан РФ с регистрационного учета по месту пребывания и месту жительства в пределах РФ и перечень должностных лиц, ответственных за регистрацию» от 17.07.1995 г. № 713.

Согласно ст. 17 ГК РФ правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается в момент наступления смерти.

Возможно ограничение по закону некоторых элементов содержания правоспособности, лишение гражданина некоторых правовых способностей, например:

– ограничение права свободно избирать вид деятельности: лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (ст. 47 УК РФ); назначение наказания в форме обязательных работ или исправительных работ (ст. 49, 50 УК РФ); лишение специального права (ст. 3.8 КоАП РФ); дисквалификация (ст. 3.11 КоАП РФ);

¹ Ст. 58 Закона «Об актах гражданского состояния» от 15.11.1997 г. № 143-ФЗ.

– банковская гарантия не является недействительной в случае недействительности основного обязательства;

– она не прекращается с прекращением основного обязательства;

– гарант не вправе ссылаться при предъявлении к нему требований бенефициаром на возражения, связанные с обеспечимым обязательством.

Реализация гарантии происходит в результате одностороннего принятия решения бенефициаром, то есть исключается возможность возникновения каких-либо споров. В соответствии со ст. 374 ГК РФ требование бенефициара по банковской гарантии должно быть представлено гаранту в письменной форме с указанием, в чем состоит нарушение принципом основного обязательства, в обеспечение которого выдана гарантия, и с приложением указанных в гарантии документов. Гарант вправе отказать бенефициару, если предъявленное требование или приложенные к нему документы не соответствуют условиям гарантии (п. 1 ст. 376 ГК РФ).

Однако если такое требование укладывается в сумму гарантии и срок, на который выдана гарантия, и соответствует ее условиям, то гарант обязан произвести платеж бенефициару. В том случае, если после предъявления требования о платеже гаранту стало известно, что основной должник уже заплатил или что основное обязательство недействительно либо прекратилось, он должен немедленно сообщить об этом бенефициару и основному должнику (принципалу). Полученное гарантом после такого уведомления повторное требование бенефициара подлежит беспрекословному удовлетворению. Таким образом, в соответствии со ст. 376 ГК РФ по второму требованию гарант обязан платить, даже если он знает, что основной долг погашен.

Следует отметить, что в случае двойного платежа бенефициару, как со стороны гаранта, так и со стороны принципала, гарант вправе обратиться в суд с иском либо к принципалу с требованием возместить выплаченные суммы, либо к бенефициару с требованием о взыскании неосновательного обогащения согласно ст. 1102 ГК РФ. В случае удовлетворения одного из этих требований у гаранта прекращается право обратиться с другим требованием.

Вступление гарантии в силу и прекращение ее действия. Если

тельства денежную сумму по представлению требования об ее уплате (ст. 368 ГК РФ).

В отношениях по банковской гарантии, так же, как и в поручительстве, фигурируют три лица: должник по основному долгу, его кредитор и гарант, который дает гарантию исполнения должником своего обязательства. Кредитор в этом гарантийном обязательстве назван бенефициаром.

В отличие от поручительства банковская гарантия является односторонней сделкой, то есть для ее совершения необходимо и достаточно выражения воли одной стороны – гаранта (п. 2 ст. 154 ГК РФ). В соответствии со ст. 155 ГК РФ односторонняя сделка создает обязанности для лица, совершившего сделку, в данном случае для гаранта. К односторонним сделкам, соответственно, применяются общие положения об обязательствах и о договорах постольку, поскольку это не противоречит закону, одностороннему характеру и существу сделки (ст. 156 ГК РФ).

Форма банковской гарантии. Банковские гарантии выдаются в форме письма. Содержанием обязательства по гарантии всегда является надлежащее исполнение принципалом его обязательства перед бенефициаром.

Существенными условиями обязательства гаранта являются:

а) указание, за кого оно выдано. Сведения должны быть указаны с такой степенью четкости, которая бы позволила безошибочно идентифицировать принципала;

б) пределы обязательства гаранта, то есть сумма, на которую выдана гарантия. Должна быть указана именно сумма, а не порядок ее определения, так как гарантия независима от основного обязательства;

в) срок действия гарантии.

Особенность института банковской гарантии состоит в практически полном отсутствии юридической связи между банковской гарантией и обеспечиваемым ею основным обязательством (ст. 370 ГК РФ): гарант обязан по письменному требованию бенефициара (кредитора) заплатить ту сумму, которая была предусмотрена гарантией, совершенно независимо от того, как ведет себя должник.

Самостоятельный характер гарантийного обязательства, его независимость от основного обязательства проявляется также в следующем:

– лишение права свободно передвигаться по территории страны: ограничение свободы (ст. 53 УК РФ); арест (ст. 54 УК РФ); лишение свободы (ст. 56, 57 УК РФ); административный арест (ст. 3.9 КоАП РФ).

Соответствующие ограничения устанавливаются только по решению суда, только на определенный срок, в пределах, установленных законом. Акты органов государственного управления и местных органов государственной власти, а также сделки, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности граждан, не имеют юридической силы.

Дееспособность – способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права и создавать для себя обязанности. Если категория правоспособности очерчивает круг того, какие права и обязанности может иметь субъект гражданского права, то категория дееспособности – какие права и обязанности он может создавать для себя в результате своих действий.

Не все граждане являются в одинаковой степени дееспособными. Закон устанавливает различные степени дееспособности для различных групп граждан в зависимости от их интеллектуальной и волевой зрелости.

1. Полностью дееспособные граждане могут самостоятельно осуществлять действия по приобретению и осуществлению прав, возлагать на себя и исполнять обязанности, а также нести ответственность за свои действия. Полная дееспособность наступает по достижении 18-летнего возраста.

Законом предусмотрена возможность наступления полной дееспособности ранее этого срока:

а) при вступлении в брак несовершеннолетних, достигших 16 лет, они приобретают дееспособность в полном объеме (при этом в случае развода до достижения совершеннолетия полная дееспособность не утрачивается);

б) эмансипация – несовершеннолетний, достигший 16 лет, работающий по трудовому договору или занимающийся предпринимательской деятельностью, может быть объявлен полностью дееспособным. Такой несовершеннолетний обладает в полном объеме гражданскими правами и несет обязанности (в том числе самостоятельно отвечает по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда), за исключением тех прав и обязанностей, для приобретения которых федеральным законом уста-

новлен возрастной ценз (например, ст. 13 Закона «Об оружии» от 13.12.1996 г. № 150-ФЗ, ст. 19 Закона «О воинской обязанности и военной службе» от 28.03.1998 г. № 53-ФЗ). Как следует из разъяснений, содержащихся в п. 16 Пленумов ВС РФ, ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8, исходя из положений ч. 3 ст. 55 Конституции РФ, такое ограничение прав и свобод является допустимым.

Если на эмансипацию согласны оба родителя, то объявление полностью дееспособным производится органом опеки и попечительства. При отсутствии такого согласия эмансипация может быть произведена по решению суда.

2. Относительно дееспособные граждане – несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет, круг их дееспособности ограничивается следующими возможностями:

а) распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами, данная возможность может быть ограничена по решению суда по ходатайству законных представителей;

б) осуществлять права на результаты интеллектуальной деятельности;

в) вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;

г) совершать мелкие бытовые сделки;

д) совершать сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации;

е) совершать сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем либо иным лицом с согласия законного представителя.

Вышеуказанные виды сделок несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе совершать самостоятельно. Все иные виды сделок указанные лица могут совершать лишь с согласия своих законных представителей (родителей, попечителей).

Несовершеннолетние на общих основаниях отвечают за вред, причиненный их действиями другим лицам. Если у несовершеннолетнего не имеется имущества или заработка, достаточного для возмещения вреда, то обязанность по его возмещению может быть возложена на его законных представителей (родителей, опекунов, попечителей).

3. Частично дееспособные граждане – несовершеннолетние, не достигшие 14 лет («*малолетние*»). По общему правилу мало-

истечения срока исполнения основного обязательства, а с момента заключения договора поручительства.

Данные сроки являются пресекательными, т. е. истечение срока влечет безусловное прекращение соответствующего права, в частности, указанный срок не может быть восстановлен судом и в отношении этого срока не действуют правила и о перерыве, и о приостановлении сроков исковой давности.

Форма договора поручительства. Договор поручительства под страхом недействительности должен быть совершен в письменной форме (ст. 362 ГК РФ). Он может быть заключен путем:

а) составления одного документа, подписанного сторонами, – поручителем и кредитором;

б) обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной и иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 434 ГК РФ).

Прекращение поручительства. Договор поручительства прекращается по одному из пяти оснований, указанных в ст. 367 ГК РФ:

1) с прекращением обеспеченного поручительством обязательства;

2) в случае изменения обязательства, обеспеченного поручительством, влекущего увеличение ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя, без согласия последнего;

3) с переводом на другое лицо долга по обеспеченному поручительством обязательству, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника;

4) с отказом кредитора принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем;

5) с истечением указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано.

18.4. Банковская гарантия

Понятие банковской гарантии. В силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дает по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями выдаваемого гарантом обяза-

Альтернативная неустойка означает, что по выбору кредитора может быть взыскана либо неустойка, либо убытки.

18.3. Поручительство

Понятие поручительства. В соответствии со ст. 361 ГК РФ поручительство представляет собой договор, в силу которого поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать полностью или в части за исполнение обязательства должником. Поручительством можно обеспечивать обязательство, которое возникнет в будущем, например, из сделки, совершенной под отлагательным условием. Главное условие, предъявляемое п. 3 ст. 329 ГК РФ к требованию, обеспеченному поручительством, – его действительность.

Смысл поручительства состоит в том, что кредитор имеет дополнительную возможность получить исполнение не только от должника, но и от поручителя. Поручитель и основной должник отвечают солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя. Однако, если после заключения договора поручительства произошло изменение основного обязательства без согласия поручителя и такое изменение влечет увеличение ответственности либо иные неблагоприятные последствия для поручителя, поручительство прекращается (ст. 367 ГК РФ).

Поручитель вправе выдвигать против требования кредитора возражения, которые мог бы представить должник, если иное не вытекает из договора поручительства. Поручитель не теряет право на эти возражения даже в том случае, если должник от них отказался или признал свой долг (ст. 364 ГК РФ).

К поручителю, исполнившему обязательство, переходят все права кредитора по этому обязательству.

Срок поручительства. По общему правилу поручительство действует на тот срок, на который оно дано. Но если такой срок в договоре поручительства не установлен, то оно прекращается при условии, если в течение года со дня наступления срока исполнения основного обязательства иск к поручителю не предъявлен. Если в основном обязательстве срок исполнения не указан и не может быть определен, то кредитору дается два года на предъявление иска к поручителю, однако уже не с момента

летние недееспособны. За малолетних все сделки совершаются от их имени законными представителями. В то же время законодатель предусматривает возможность совершения малолетними некоторых видов сделок. Так, малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе самостоятельно совершать следующие сделки:

а) совершать мелкие бытовые сделки;

б) совершать сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации;

в) совершать сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем либо иным лицом с согласия законного представителя.

Имущественную ответственность по сделкам малолетнего несут его законные представители, они же отвечают за вред, причиненный малолетним.

4. Недееспособные граждане. В отличие от правоспособности дееспособность связана с определенными качествами гражданина: способностью понимать значение своих действий, руководить ими и предвидеть последствия их совершения. Эти качества зависят от возраста и состояния здоровья, поэтому если гражданин вследствие психического расстройства не может понимать значение своих действий или руководить ими, он может быть признан судом недееспособным. Порядок признания гражданина недееспособным определяется гражданско-процессуальным законодательством. Для признания лица недееспособным необходимо сочетание юридического и медицинского критериев: отсутствие у гражданина способности понимать значение своих действий и руководить ими (юридический критерий) должно быть обусловлено психическим расстройством (медицинский критерий).

Недееспособному гражданину назначается опекун, который совершает от имени и в интересах недееспособного все сделки, несет ответственность по этим сделкам, а также несет ответственность за вред, причиненный недееспособным. Сделки, совершенные недееспособным, являются ничтожными, т. е. не влекут никаких правовых последствий.

В случае значительного улучшения здоровья или выздоровления суд отменяет решение о признании гражданина недееспособным, отменяется также и установленная над ним опека.

5. Ограниченно дееспособные граждане. Гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности. Порядок ограничения в дееспособности также определяется гражданско-процессуальным законодательством. Пленум Верховного Суда РФ разъяснил, что злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими средствами, дающим основание для ограничения дееспособности гражданина, является такое чрезмерное или систематическое их употребление, которое находится в противоречии с интересами его семьи и влечет за собой непосильные расходы денежных средств на их приобретение, чем вызывает материальные затруднения и ставит семью в тяжелое положение. При этом отмечается, что закон не ставит возможность ограничения дееспособности гражданина в зависимость от признания его хроническим алкоголиком или наркоманом². Таким образом, в качестве основания ограничения дееспособности граждан ст. 30 ГК РФ во главу угла ставится социально-экономический критерий.

Сущность и последствия ограничения дееспособности гражданина заключаются в том, что все сделки по распоряжению имуществом, а также получение заработной платы, пенсии и иных видов доходов и распоряжение ими он совершает только с согласия назначенного ему попечителя. Самостоятельно им могут заключаться лишь мелкие бытовые сделки. Однако такой гражданин несет имущественную ответственность по таким сделкам и ответственность за причиненный вред.

Кроме этого, признание гражданина недееспособным либо ограниченно дееспособным влечет за собой прекращение доверенности (ст. 188 ГК РФ), договора поручения (ст. 977 ГК РФ), а также договора комиссии (ст. 1002 ГК РФ) и агентского договора (ст. 1010 ГК РФ) – в случае, если недееспособным (ограничен-

² П. 3 Постановления Пленума ВС РФ от 4 мая 1990 г. № 4 «О практике рассмотрения судами Российской Федерации дел об ограничении дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками и наркотическими средствами» (в ред. Постановлений Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.1993 г. № 11, от 25.10.1996 г. № 10).

го исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Неустойка может выражаться в форме штрафа или пени. Штрафом называется твердо определенная в законе сумма, взыскиваемая с неисправного должника. Пеней называется сумма, взыскиваемая с неисправного должника за каждый день просрочки.

И тот, и другой вид неустойки может определяться как в твердой денежной сумме, так и в виде процента.

Соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме независимо от формы основного обязательства. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке (ст. 331 ГК РФ).

При определении размера неустойки в договоре стороны не связаны какими-либо ограничениями. Однако чрезмерно высокие суммы, явно не соответствующие последствиям нарушения обязательств, могут быть уменьшены судом при вынесении решения (ст. 333 ГК РФ). При оценке таких последствий судом могут приниматься во внимание в том числе обстоятельства, не имеющие прямого отношения к последствиям нарушения обязательства: цена товаров, работ, услуг; сумма договора и т. п.¹

Кредитор не вправе требовать уплаты неустойки, если должник не несет ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

В зависимости от соотношения с убытками предусматриваются четыре вида неустойки:

Зачетная неустойка – идет в зачет убытков; при взыскании данного вида неустойки кредитор может потребовать возмещения убытков в части, не покрытой неустойкой. Если в законе или договоре не оговорено иное, при применении неустойки применяется именно этот вид.

Штрафная неустойка (или кумулятивная) позволяет взыскать сверх неустойки убытки в полном объеме.

Исключительная неустойка означает, что при ее взыскании убытки не взыскиваются.

¹ П. 42 Постановления Пленума ВС РФ, Пленума ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8.

ТЕМА 18. СПОСОБЫ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

18.1. Общие положения о способах обеспечения исполнения обязательств

Принятые на себя обязательства стороны должны исполнять добросовестно. Однако закон устанавливает и определенные имущественные гарантии исполнения обязательств, называемые способами обеспечения исполнения обязательств.

Действующим законодательством (гл. 23 ГК РФ) предусмотрен открытый перечень из шести имущественных способов исполнения обязательств, который позволяет использовать и другие, прямо не указанные в законе способы, не противоречащие принципам гражданского законодательства. Обеспечение обязательства любым из указанных способов порождает новое обязательство между кредитором и должником (неустойка, залог, задаток, удержание) либо между кредитором и третьим лицом (поручительство, банковская гарантия, залог). Такое обязательство носит дополнительный (акцессорный) характер по отношению к основному.

Обеспечительное обязательство имеет следующие особенности:

1) недействительность основного обязательства влечет за собой недействительность дополнительного обязательства (исключение – банковская гарантия), однако недействительность дополнительного обязательства не влияет на действительность основного обязательства;

2) обеспечительное обязательство следует судьбе основного обязательства при переходе прав кредитора к другому лицу;

3) прекращение основного обязательства, как правило, влечет прекращение обеспечительного обязательства (исключение – банковская гарантия).

18.2. Неустойка

Неустойкой признается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежаще-

но дееспособным) признается, соответственно, комиссионер и агент. В силу ст. 127, 146 СК РФ такие лица не могут быть усыновителями, опекунами и попечителями.

В случае прекращения гражданином злоупотребления спиртными напитками или наркотическим веществами ограничение дееспособности на основании решения суда отменяется. Ограничение дееспособности также может быть отменено судом, если отпадут другие обязательные условия применения ст. 30 ГК РФ – тяжелое материальное положение семьи и обязанность доставлять семье средства на ее содержание (например, семья получила наследство и не находится больше в тяжелом материальном положении, либо жена получила высокооплачиваемую должность, и в связи с этим заработок ограниченно дееспособного мужа не влияет больше на материальное положение семьи, развод и т. п.).

4.2. Предпринимательская деятельность гражданина

Предпринимательская деятельность гражданина – один из элементов его правоспособности. В соответствии с п. 1 ст. 2 ГК РФ под предпринимательской деятельностью понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, можно выделить следующие шесть признаков предпринимательской деятельности:

1. Самостоятельный характер, т. е. действия гражданина или организации без доверенности. Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью либо непосредственно, как индивидуальный предприниматель, либо опосредованно, являясь учредителем (участником) коммерческой организации. В последнем случае непосредственным субъектом предпринимательской деятельности является организация.

2. Деятельность, осуществляемая на свой риск, т. е. субъекты предпринимательской деятельности сами несут ответственность за свои действия. Риск в предпринимательской деятельности проявляется также в повышенной ответственности пред-

принимателя. Так, если по общему правилу применение гражданско-правовой ответственности возможно лишь при наличии вины, то при нарушении обязательств, возникших при осуществлении предпринимательской деятельности, ответственность наступает и при отсутствии вины предпринимателя.

3. Целью данной деятельности является **получение прибыли**.

4. Данная деятельность должна носить **систематический характер**, т. е. разовые действия, направленные на получение прибыли, не могут рассматриваться как предпринимательская деятельность.

5. Закон определяет **четыре источника получения прибыли** – это доходы, полученные от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

6. Такая деятельность может осуществляться лишь **лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке**.

Государственная регистрация гражданина – индивидуального предпринимателя осуществляется в соответствии с гл. VII.1 Закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»³.

В соответствии с п. 3 ст. 23 ГК РФ к предпринимательской деятельности граждан применяются нормы о юридических лицах, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иного правового акта или существа правоотношения. Указанные нормы могут применяться также к отношениям с участием граждан, не зарегистрированных в установленном порядке в качестве индивидуальных предпринимателей, если они фактически занимаются предпринимательской деятельностью (п. 4 ст. 23 ГК РФ).

Требования кредиторов индивидуального предпринимателя в случае признания его банкротом удовлетворяются за счет принадлежащего ему имущества в порядке и в очередности, которые предусмотрены Законом «О несостоятельности (банкротстве)» (п. 3 ст. 25 ГК РФ).

ния имуществом, кредитор в обязательствах из договоров поручения, пожизненного содержания с иждивением). Если личный характер обязательства не будет установлен, то оно сохраняет силу для наследников умершего гражданина (ст. 1112 ГК РФ).

³ В таком же порядке осуществляется государственная регистрация крестьянских (фермерских) хозяйств (Постановление Правительства РФ от 16.10.2003 г. № 630).

тика исходит из того, что толкование положений ст. 13, 16, 417 ГК РФ позволяет сделать вывод о том, что обязательство может быть прекращено в связи с невозможностью исполнения и в тех случаях, когда издан акт органа местного самоуправления. Поскольку вопрос о последствиях издания органом местного самоуправления акта, сделавшего исполнение обязательства невозможным, законом прямо не урегулирован, подлежит применению п. 1 ст. 6 ГК РФ (аналогия закона). Сходные отношения регулирует ст. 417 Кодекса, которая должна применяться к рассматриваемым отношениям¹¹.

И должник, и кредитор, полагаящие, что такой акт нарушает их права, могут обратиться в суд с требованием о признании его недействительным (ст. 13 ГК РФ). В случае признания в установленном порядке недействительным акта государственного органа, на основании которого обязательство прекратилось, обязательство восстанавливается, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа обязательства и исполнение не утратило интерес для кредитора (ст. 417 ГК РФ).

Еще одним основанием прекращения обязательств является **ликвидация юридического лица (должника или кредитора)** (ст. 419 ГК РФ). Ликвидация юридического лица влечет его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам (ст. 61 ГК РФ), поэтому она и является безусловным основанием прекращения обязательств, кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами исполнение обязательства возлагается на другое лицо. Так, например, не прекращается обязанность по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Еще в период ликвидации соответствующие платежи капитализируются и передаются страховой организации для осуществления последующих выплат.

Обязательство может прекратиться также в связи со **смертью стороны** (физического лица) (ст. 418 ГК РФ), если такое обязательство носило личный характер (должник в обязательствах из договоров поручения, агентирования, доверительного управле-

4.3. Опекa и попечительство

Опекa и попечительство – это формы осуществления государственной защиты личности, законных прав и интересов граждан, не обладающих дееспособностью либо обладающих ею в неполном объеме. Опекa и попечительство над несовершеннолетними устанавливается также в целях их воспитания.

Легальное определение понятий «опекa» и «попечительство» содержится в ФЗ «Об опекe и попечительстве»⁴.

Опекa – форма устройства малолетних граждан (не достигших возраста четырнадцати лет несовершеннолетних граждан) и признанных судом недееспособными граждан, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (опекуны) являются законными представителями подопечных и совершают от их имени и в их интересах все юридически значимые действия.

Попечительство – форма устройства несовершеннолетних граждан в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет и граждан, ограниченных судом в дееспособности, при которой назначенные органом опеки и попечительства граждане (попечители) обязаны оказывать несовершеннолетним подопечным содействие в осуществлении их прав и исполнении обязанностей, охранять несовершеннолетних подопечных от злоупотреблений со стороны третьих лиц, а также давать согласие совершеннолетним подопечным на совершение ими действий в соответствии со ст. 30 ГК РФ.

Таким образом, **опекa** устанавливается над лицами, признанными недееспособными по суду, и над малолетними, поскольку они не могут сами осуществлять свои права. При этом опекун полностью заменяет своего подопечного при участии в правоотношениях. Он действует в интересах подопечного и вправе заключать все сделки (за некоторыми изъятиями), которые мог бы заключить сам подопечный (в случае его дееспособности). Попечительство устанавливается над гражданами, которые обладают ограниченной дееспособностью и, соответственно, могут осуществлять самостоятельно только ограниченный круг юридических действий. Попечитель не

¹¹ П. 4 Информационного письма ВАС РФ от 21.12.2005 г. № 104.

⁴ ФЗ «Об опекe и попечительстве» от 24.04.2008 г. № 48-ФЗ.

заменяет своего подопечного при участии в гражданских правоотношениях, а лишь оказывает ему содействие в осуществлении ряда прав. Круг его полномочий значительно уже, чем у опекуна.

Кроме этого, над совершеннолетними лицами, которые вследствие состояния здоровья (старость, увечье, инвалидность) не могут самостоятельно осуществлять и защищать свои права и нести обязанности, может быть установлено попечительство в форме **патронажа**. В данном случае орган опеки и попечительства с согласия такого гражданина назначает ему **помощника**. Помощник совершеннолетнего дееспособного гражданина совершает действия в интересах гражданина, находящегося под патронажем, на основании заключаемых с этим лицом договора поручения, договора доверительного управления имуществом или иного договора (ст. 41 ГК РФ).

Отношения, возникающие в связи с установлением, осуществлением и прекращением опеки и попечительства, регулируются Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом «Об опеке и попечительстве»⁵ и принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также законами субъектов РФ – по вопросам, отнесенным к их ведению федеральным законодательством. Особенности установления, осуществления и прекращения опеки и попечительства над несовершеннолетними гражданами определяются Семейным кодексом РФ и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы семейного права.

Деятельность по опеке и попечительству осуществляется в соответствии со следующими принципами (ст. 5 ФЗ «Об опеке и попечительстве»):

- 1) свободное принятие гражданином обязанностей по опеке или попечительству и свободный отказ от исполнения опекуном или попечителем своих обязанностей;
- 2) контроль за деятельностью по опеке и попечительству;
- 3) обеспечение защиты прав и законных интересов подопечных.

Органами опеки и попечительства являются органы исполнительной власти субъектов РФ (ст. 6 ФЗ «Об опеке и попечительстве»),

⁵ ФЗ «Об опеке и попечительстве» от 24.04.2008 г. № 48-ФЗ.

дарение. В таком случае прощение долга должно подчиняться запретам, установленным п. 4 ст. 575 ГК РФ, которой не допускается дарение в отношениях между коммерческими организациями. Об отсутствии намерения кредитора одарить должника может свидетельствовать, в частности, взаимосвязь между прощением долга и получением кредитором имущественной выгоды по какому-либо обязательству между теми же лицами⁹.

Основанием прекращения обязательства признается также **невозможность его исполнения** (ст. 416 ГК РФ). Однако далеко не во всех случаях невозможность исполнения обязательства может служить основанием его прекращения. Для этого требуется, чтобы невозможность исполнения обязательства была вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает (гибель индивидуально-определенной вещи, запрет компетентного государственного органа и т. п.). Следует учитывать, что если невозможность исполнения наступила вследствие обстоятельств, за которые должник отвечает (например, неправомерные действия должника), прекращаются его обязательства по осуществлению деятельности в натуре, но не обязанность возместить убытки, вызванные тем, что исполнение в натуре не последовало¹⁰.

Кроме этого, законом предусмотрены специальные правила для случаев, когда невозможность исполнения должником своих обязательств вызвана виновными действиями кредитора. При таких условиях кредитор лишается права требовать от должника возврата исполненного кредитором по обязательству.

В качестве специального случая прекращения обязательства по причине невозможности его исполнения предусмотрена ситуация, когда невозможность исполнения обязательства наступает **в результате издания акта государственного органа** (например, прекращается договор аренды в связи с принятием решения об изъятии земельного участка для государственных нужд). Несмотря на то, что ст. 417 ГК РФ упоминает только об актах государственных органов, судебная практика прак-

⁹ П. 1 Информационного письма ВАС РФ «Обзор практики применения арбитражными судами норм ГК РФ о некоторых основаниях прекращения обязательств» от 21.12.2005 г. № 104.

¹⁰ П. 5 Информационного письма ВАС РФ от 21.12.2005 г. № 104.

достижения сторонами соглашения об отступном. Соглашение об отступном лишь порождает право должника на замену исполнения и обязанность кредитора принять отступное⁶. В случае, когда стороны предусмотрели предоставление отступного по частям, при предоставлении части отступного обязательство считается прекращенным пропорционально фактически предоставленному отступному⁷.

От новации следует отличать также часто встречающееся на практике изменение условий обязательства путем введения в него изменений и дополнений, касающихся количественной или качественной стороны исполнения. Например, повышение платы за аренду при сохранении согласованных ранее условий договора не составляет новации. Аналогично соглашение сторон, изменяющее сроки и порядок расчетов по кредитному договору, не означает изменения способа исполнения обязательства, поэтому не является новацией⁸.

Форма соглашения о новации подчиняется общим положениям о форме сделки. Кроме того, новационный договор как сделка, прекращающая первоначальное обязательство, должен подчиняться требованиям п. 1 ст. 452 ГК РФ – совершаться в той же форме, что и сделка, на основании которой установлено первоначальное обязательство. Например, если новационный договор прекращает обязательство из договора, заключенного в нотариальной форме, новационный договор должен быть заключен также в нотариальной форме.

К наиболее простым основаниям прекращения обязательств относится такая односторонняя сделка, как **прощение долга** (ст. 415 ГК РФ). Кредитор вправе освободить должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора (например, если лицо прощением долга приводит себя к банкротству). Однако в данном случае следует учитывать, что если будет установлено намерение кредитора освободить должника от обязанности по уплате долга в качестве дара, такие отношения квалифицируются как

п. 2 ст. 121 СК РФ). Непосредственно полномочия по опеке и попечительству закрепляются, как правило, за отделами (департаментами) образования, здравоохранения, социального обеспечения, входящими в структуру региональных органов исполнительной власти.

К полномочиям органов опеки и попечительства, в частности, относятся:

1) выявление и учет граждан, нуждающихся в установлении над ними опеки или попечительства;

2) обращение в суд с заявлением о признании гражданина недееспособным или об ограничении его дееспособности, а также о признании подопечного дееспособным, если отпали основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным или был ограничен в дееспособности;

3) установление опеки или попечительства;

4) осуществление надзора за деятельностью опекунов и попечителей, деятельностью организаций, в которые помещены недееспособные или не полностью дееспособные граждане;

5) освобождение и отстранение в соответствии с законом опекунов и попечителей от исполнения ими своих обязанностей;

6) выдача в соответствии с законом разрешений на совершение сделок с имуществом подопечных;

7) заключение договоров доверительного управления имуществом подопечных;

а также иные полномочия, предусмотренные федеральным законодательством и законами субъектов РФ.

Опекуны и попечители. Ими могут назначаться отдельные граждане с учетом их личных качеств и отношений с подопечным. При этом близкие родственники (бабушки и дедушки, родители, супруги, совершеннолетние дети, совершеннолетние внуки, братья и сестры) подопечного имеют преимущественное право быть его опекунами или попечителями перед всеми другими лицами (п. 5 ст. 10 Закона). Единственный родитель несовершеннолетнего ребенка вправе определить на случай своей смерти опекуна или попечителя ребенку. Соответствующее распоряжение родитель может сделать в заявлении, поданном в орган опеки и попечительства по месту жительства ребенка (п. 2 ст. 13 Закона). Кроме этого, попечитель в отношении несовершеннолетнего гражданина, достигшего возраста четырнадцати лет, может быть назначен органом опеки и попечительства по заявлению такого несовер-

⁶ П. 1 Информационного письма ВАС РФ от 21.12.2005 г. № 102.

⁷ П. 5 Информационного письма ВАС РФ от 21.12.2005 г. № 102.

⁸ П. 1 Информационного письма ВАС РФ от 21.12.2005 г. № 103.

шеннолетнего гражданина с указанием конкретного лица. Во всех указанных случаях орган опеки и попечительства принимает акт об отказе в назначении таких лиц в качестве опекуна или попечителя только, если такое назначение противоречит гражданскому или семейному законодательству либо интересам ребенка.

Опекуны и попечители обязаны проживать совместно с подопечными. Раздельное проживание попечителя с подопечным, достигшим шестнадцати лет, допускается с разрешения органа опеки и попечительства при условии, что это не отразится неблагоприятно на воспитании и защите прав и интересов подопечного (п. 2 ст. 36 ГК РФ).

Не могут быть назначены опекуном (попечителем) лица, не достигшие 18 лет, лишенные родительских прав, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными.

В отношении лиц, нуждающихся в опеке либо попечительстве и находящихся в соответствующих воспитательных, лечебных учреждениях или учреждениях социального обеспечения, опекунами и попечителями являются эти учреждения.

По общему правилу обязанности по опеке и попечительству выполняются безвозмездно, кроме случаев, установленных законом (ст. 36 ГК РФ). Законом «Об опеке и попечительстве» предусмотрено, что орган опеки и попечительства, исходя из интересов подопечного, вправе заключить с опекуном или попечителем договор об осуществлении опеки или попечительства на возмездных условиях. Вознаграждение опекуну или попечителю может выплачиваться за счет доходов от имущества подопечного, средств третьих лиц, а также средств бюджета субъекта Российской Федерации. Предельный размер вознаграждения по договору об осуществлении опеки или попечительства за счет доходов от имущества подопечного устанавливается Правительством Российской Федерации. Случаи и порядок выплаты вознаграждения опекунам или попечителям за счет средств бюджетов субъектов Российской Федерации устанавливаются законами субъектов Российской Федерации (п. 2 ст. 16 Закона). Кроме этого, Закон допускает (п. 1 ст. 14 Закона) возможность заключения между опекуном (попечителем) и органом опеки и попечительства договора о приемной семье либо в случаях, предусмотренных законами субъектов Российской Федерации, – договора о патронатной семье (патронате, патронатном воспитании).

Данное требование не касается так называемых алиментных соглашений, которые в соответствии с п. 2 ст. 101 СК РФ могут быть прекращены по соглашению сторон.

На практике зачастую новация применяется при замене долга из договора купли-продажи, подряда, аренды и т. п. на заемное обязательство. Связано это с тем, что стороны соответствующих договоров сталкиваются с необходимостью сведения своих сложных, зачастую обремененных взаимными обязательствами отношений по денежным платежам, возврату имущества, возмещению убытков к простейшему заемному обязательству. Так, по договору аренды арендатор должен арендодателю арендную плату. Стороны превращают его в заемное обязательство, где арендодатель становится займодавцем, а арендатор – заемщиком (ст. 818 ГК РФ).

Если иное не предусмотрено соглашением сторон, с момента заключения соглашения о новации обязанность уплатить за предшествовавший заключению указанного соглашения период неустойку, начисленную в связи с просрочкой исполнения должником первоначального обязательства, прекращается⁴. Кроме этого, новация прекращает не только основное, но и дополнительное обязательство (способы обеспечения исполнения обязательств, кроме банковской гарантии, а также право на получение процентов по денежным обязательствам), если иное не предусмотрено соглашением сторон. При этом в отношениях, связанных с залогом, условие соглашения о новации, которым предусмотрено сохранение связанных с первоначальным обязательством дополнительных обязательств залогодателя, не являющегося должником, ничтожно⁵.

В отличие от отступного, где первоначальное обязательство прекращается полностью, и от перемены лиц в обязательстве, где меняются лица (должник или кредитор), а обязательство остается, новация заменяет первоначальное обязательство на новое. При отступном обязательство прекращается с момента предоставления отступного взамен исполнения, а не с момента

⁴ П. 4 Информационного письма ВАС РФ от 21.12.2005 г. № 103.

⁵ П. 6 Информационного письма ВАС РФ от 21.12.2005 г. № 103.

быть предусмотрены и иные случаи, когда не допускается зачет встречного требования.

Совпадение должника и кредитора в одном лице (ст. 413 ГК РФ) также признается основанием прекращения обязательства. Подобная ситуация возникает, например, в случаях, когда: арендатор выкупает у арендодателя арендованное имущество; акционерное общество приобретает у акционера его акции с целью их погашения и уменьшения уставного капитала; должник покупает у кредитора долговой документ; реорганизация юридических лиц (слияние, присоединение); наследование, когда должник является наследником кредитора и в некоторых других случаях.

Следующее основание прекращения обязательства – **новация** (от лат. novatio – обновление, изменение) (ст. 414 ГК РФ). Существо новации заключается в том, что сторонами достигается соглашение о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними ранее, другим обязательством, предусматривающим иной предмет или способ исполнения с одновременным прекращением первоначального обязательства. Новация происходит только тогда, когда действия сторон направлены к тому, чтобы обязательство было новировано. Намерение же произвести новацию не предполагается³. Если стороны намерены совершить новацию, то они должны это определенно выразить, т. е. новация предполагает заключение нового договора, в котором как отдельное условие указывается, что новое обязательство, возникающее на основании этого договора, заменяет собой первоначальное. Оговорка о новации в новом договоре не обязательна, если стороны заключили отдельное соглашение о замене первоначального обязательства новым. Поэтому необходимо иметь в виду, что отсутствие оговорки о новации в новом договоре или в соглашении о новации не прекращает существование предыдущего обязательства, то есть наряду с новым будет действовать и «старое».

Новация допускается в отношении любого обязательства, за исключением обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов (ст. 414 ГК РФ).

³ П. 2 Информационного письма ВАС РФ «Обзор практики применения арбитражными судами ст. 414 ГК РФ» от 21.12.2005 г. № 103.

В то же время опекун (попечитель) не обязан содержать своего подопечного, источниками его материального содержания служат пенсии, стипендии, пособия и т. п.

Доходы подопечного расходуются только в его интересах и с предварительного разрешения органа опеки и попечительства (ст. 37 ГК РФ). Опекуны как законные представители заключают все сделки, которые мог бы заключить сам подопечный в случае его полной дееспособности, а попечители дают согласие на заключение сделок подопечным. Без предварительного согласия органов опеки и попечительства опекун не вправе совершать, а попечитель давать согласие на заключение сделок, направленных на уменьшение имущества подопечного.

Имущество подопечного передается опекуну (попечителю) органом опеки и попечительства по описи (ст. 18 Закона). Опекун или попечитель ежегодно не позднее 1 февраля текущего года (если иной срок не установлен договором об осуществлении опеки или попечительства) представляет в орган опеки и попечительства отчет в письменной форме за предыдущий год о хранении, об использовании имущества подопечного и об управлении имуществом подопечного с приложением документов (копий товарных чеков, квитанций об уплате налогов, страховых сумм и других платежных документов). Отчет опекуна или попечителя утверждается руководителем органа опеки и попечительства. По утверждению отчета опекуна или попечителя орган опеки и попечительства исключает из описи имущества подопечного пришедшие в негодность вещи и вносит соответствующие изменения в опись имущества подопечного (ст. 25 Закона).

Опекун, попечитель, их супруги и близкие родственники не вправе совершать сделки с подопечным (за исключением сделок по передаче имущества подопечному в дар или безвозмездное пользование), а также представлять своих подопечных при заключении сделок или ведении судебных дел подопечным и близкими родственниками (супругом) опекуна (попечителя).

В случае причинения вреда действиями подопечного опекуны (попечители) привлекаются к гражданско-правовой ответственности.

При необходимости постоянного управления недвижимым и ценным движимым имуществом подопечного орган опеки и попечительства заключает с управляющим, определенным этим

органом, **договор о доверительном управлении** таким имуществом. В этом случае опекун или попечитель сохраняет свои полномочия в отношении того имущества подопечного, которое не передано в доверительное управление (ст. 38 ГК РФ).

Опека или попечительство прекращается:

- 1) в случае смерти опекуна или попечителя либо подопечного;
- 2) по истечении срока действия акта о назначении опекуна или попечителя;
- 3) при освобождении либо отстранении опекуна или попечителя от исполнения своих обязанностей.

Кроме этого, прекращение опеки и попечительства возможно в следующих случаях:

- 1) над несовершеннолетними:
 - а) при достижении совершеннолетия либо в иных случаях приобретения несовершеннолетним полной дееспособности (вступление в брак, эмансипация). При достижении подопечным 14 лет опека над ним прекращается и автоматически устанавливается попечительство, при этом опекун становится попечителем без дополнительного решения об этом;
 - б) в случае возвращения детей на воспитание родителям (например, отмена решения о лишении родительских прав, возвращение родителей с лечения и т. п.);
 - в) передача детей на усыновление;
 - г) помещение несовершеннолетних в воспитательные учреждения;
- 2) над лицами, ограниченно дееспособными и недееспособными – по решению суда об отмене ограничений в дееспособности либо, соответственно, о признании гражданина дееспособным;
- 3) над совершеннолетним дееспособным гражданином, находящимся под патронажем, – в связи с прекращением договора поручения, договора доверительного управления имуществом или иного договора по основаниям, предусмотренным законом или договором.

4.4. Безвестное отсутствие гражданина, объявление гражданина умершим

Существование института безвестного отсутствия вызвано необходимостью устранения правовой неопределенности, кото-

Другим специфическим основанием прекращения обязательства является **зачет** (ст. 410 ГК РФ), суть которого состоит в том, что обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил, не указан или определен моментом востребования. В отличие от отступного, для зачета встречного требования, а стало быть, и для прекращения обязательства достаточно заявления одной стороны.

Для зачета необходимо, чтобы предъявляемое к зачету требование было встречным, т. е. кредитором по нему должен быть должник по требованию, в отношении которого осуществляется зачет. Однако возможно осуществление зачета при уступке требования (ст. 386, 412 ГК РФ) и при поручительстве (ст. 364 ГК РФ).

Помимо этого данное требование должно быть однородным с требованием, заявленным кредитором по первому обязательству, что определяется однородностью предмета исполнения.

Зачет встречного требования применяется на практике в основном в качестве основания прекращения взаимных денежных обязательств. Например, по договору банковского счета клиент (владелец счета) обязан оплачивать услуги банка по осуществлению последним на основании распоряжения клиента соответствующих банковских операций по его счету. В то же время банк должен уплачивать клиенту определенные проценты за предоставленную ему возможность пользоваться денежными средствами, находящимися на счете клиента. На практике подобные расчеты между банком и клиентом фактически не осуществляются, поскольку их требования друг к другу носят однородный характер и в силу этого используется механизм зачета встречных требований.

Имеются определенные случаи, когда использование зачета не допускается. Как правило, это связано с характером соответствующих правоотношений. К примеру, исключается зачет требований о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью граждан, о взыскании алиментов, о пожизненном содержании. Не признается в качестве основания прекращения обязательства зачет встречного требования и в том случае, если по заявлению другой стороны в обязательстве к данному требованию, предлагаемому к зачету, подлежит применению срок исковой давности и этот срок истек. Законом или договором могут

отступное (ст. 409 ГК РФ), суть которого заключается в том, что по соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен его исполнения должником кредитору определенной суммы денег, передачей имущества и т. п. (например, совершением должником определенных действий в пользу кредитора, передачей прав требования).

Все вопросы, связанные с предоставлением отступного, должны решаться по воле сторон – должника и кредитора, в частности, именно сторонами определяется размер, сроки и порядок предоставления отступного.

Соглашение об отступном может быть достигнуто сторонами на любой стадии исполнения обязательства. В современной арбитражной практике отступное встречается чаще всего в тех случаях, когда стороны прибегают к этому институту в целях урегулирования последствий неисполнения обязательства одной из сторон. В этом случае, если иное не следует из соглашения об отступном, с предоставлением отступного прекращаются все обязательства по договору, включая и обязательство по уплате неустойки¹. Кроме этого, если соглашением об отступном не нарушены права и интересы третьих лиц или публичные интересы, предоставлением отступного может быть прекращено и обязательство по возврату полученного по недействительной сделке, возникшее в силу ст. 167 ГК РФ².

Гражданский кодекс не содержит специальных условий о форме соглашения об отступном. Следовательно, форма такой сделки должна подчиняться правилам, установленным в законе для сделок вообще (параграф 1 гл. 9 ГК РФ) и для двусторонних сделок-договоров, в частности (гл. 28 ГК РФ). Однако необходимо также принимать во внимание требования, предъявляемые к форме закрепления основного обязательства. Форма соглашения об отступном должна подчиняться не только требованиям, вытекающим из характера или размера предмета отступного, но должна соответствовать форме основного обязательства в том смысле, что соглашение об отступном не может быть заключено в более «мягкой» форме, чем основное обязательство.

¹ П. 3 Информационного письма ВАС РФ «Обзор практики применения арбитражными судами ст. 409 ГК РФ» от 21.12.2005 г. № 102.

² П. 6 Информационного письма ВАС РФ от 21.12.2005 г. № 102.

рая может возникнуть при длительном отсутствии гражданина в его отношениях с супругом, должниками и кредиторами. Такая неопределенность нарушает права граждан, юридических лиц, государства. Именно для устранения такого положения закон предусматривает возможность признания лица безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим.

Признание гражданина безвестно отсутствующим или умершим производится только в судебном порядке.

В соответствии со ст. 42 ГК РФ по заявлению заинтересованных лиц гражданин может быть признан судом **безвестно отсутствующим**, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. Исчисление срока начинается со дня получения последних сведений о нем. Если этот день установить невозможно, то началом безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить месяц – первое января следующего года.

Порядок признания гражданина отсутствующим определяется главой 30 ГПК РФ. Последствия такого признания:

1) над имуществом такого гражданина устанавливается опека, это имущество передается по договору в доверительное управление;

2) из принадлежащего гражданину имущества выдается содержание гражданам, которых он обязан по закону содержать (дети и другие иждивенцы);

3) погашаются все задолженности по его обязательствам;

4) иждивенцы получают право на получение пенсий и пособий как в случае утраты кормильца;

5) супруг имеет право требовать расторжения брака в упрощенном порядке, т. е. через загс на основании заявления и решения суда о признании гражданина безвестно отсутствующим (ст. 19 СК РФ);

6) прекращаются обязательства, тесно связанные с личностью безвестно отсутствующего: прекращается действие выданных им доверенностей (ст. 188 ГК РФ), договора поручения (ст. 977 ГК РФ), а также договора комиссии (ст. 1002 ГК РФ) и агентского договора (ст. 1010 ГК РФ) – в случае, если безвестно отсутствующим признается, соответственно, комиссионер и агент.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим, суд новым решением отменяет свое ранее принятое решение. Новое решение суда является, соответственно, основанием для отмены управления имуществом гражданина (ст. 280 ГПК РФ).

Гражданин может быть **объявлен умершим**, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основания предполагать гибель от определенного несчастного случая, то в течение шести месяцев.

Военнослужащие или иные граждане, пропавшие без вести в связи с военными действиями, могут быть объявлены умершими не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в силу решения суда. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших гибелью, суд может признать днем его смерти дату предполагаемой гибели.

По своим правовым последствиям объявление умершим приравнивается к смерти гражданина:

- 1) иждивенцы получают право на получение пенсий и пособий;
- 2) наследники призываются к наследованию имущества;
- 3) прекращается брак с лицом, объявленным умершим.

В случае явки лица, объявленного умершим, суд отменяет решение об объявлении умершим и наступают следующие последствия:

- 1) явившийся собственник вправе потребовать возврата сохранившегося имущества, перешедшего безвозмездно к другим лицам;
- 2) имущество, перешедшее к другим лицам по возмездным сделкам, подлежит возврату бывшему владельцу, если будет доказано, что при совершении таких сделок приобретатель знал, что объявленный умершим находится в живых;
- 3) в случае сохранения имущества, перешедшего к государству, оно возвращается владельцу. В случае несохранения такого имущества владельцу возвращается денежная сумма, вырученная от его реализации;

перечень не является исчерпывающим. Основания, прекращающие обязательства, могут быть предусмотрены и в иных правовых актах, а также в договоре.

Прекращение обязательства исполнением. Практический смысл гражданско-правового обязательства заключается в том, что оно должно быть исполнено, то есть продавец по договору купли-продажи должен передать товары покупателю, а последний – оплатить их; подрядчик – построить объект и передать его заказчику, который должен оплатить все выполненные работы; лицо, незаконно удерживающее чужое имущество, – возвратить это имущество его законному владельцу и т. п. Именно надлежащее исполнение обязательства, по общему правилу, является основанием его прекращения (ст. 408 ГК РФ).

Надлежащее исполнение обязательства в соответствующих случаях может быть дополнительно удостоверено определенными документами или действиями кредитора, принимающего исполнение.

Должник, исполнивший обязательство, вправе во всяком случае потребовать от кредитора выдать ему расписку в получении исполнения. Если же у кредитора находится долговой документ, который он получил в свое время от должника в удостоверение его обязательства, он, принимая исполнение, должен вернуть этот документ. В этом случае роль расписки кредитора может играть его соответствующая надпись на долговом документе. Наличие такого документа у должника удостоверяет прекращение обязательства. Пока не доказано иное. Отказ кредитора выдать расписку или долговой документ либо отметить в расписке невозможность его возвращения должнику дают право последнему задержать исполнение. Такие действия могут быть оценены как просрочка кредитора.

Надлежащее исполнение обязательства – наиболее естественный способ завершения взаимоотношений сторон по обязательству. Однако он не является единственным. В случаях, предусмотренных законами, иными правовыми актами или договором, участники гражданского оборота могут столкнуться с обстоятельствами – как внешними, так и внутренними, в силу которых обязательственные отношения прекратятся вне зависимости от исполнения.

Одним из оснований прекращения обязательства является

правило, не допускается, если иное не следует из условий обязательства, нормативного акта, существования обязательства, обычая делового оборота. Примером предпринимательского обязательства, досрочное исполнение которого не только разрешается, но и поощряется законом, являются случаи досрочной погрузки морского судна фрахтователем. В таких случаях перевозчик выплачивает ему премию (диспач) в размере половины ставки штрафа за простой судна (ст. 133 КТМ РФ).

Место исполнения обязательства может быть определено сторонами. Место исполнения обязательства может быть также установлено законом или договором либо явствовать из обычаев делового оборота или из существа самого обязательства. Например, местом исполнения обязательства подрядчика по ремонту объекта может служить лишь место нахождения этого объекта.

Если указанными способами место исполнения обязательства установить невозможно, то в соответствии со ст. 316 ГК РФ применяются следующие правила:

- 1) по обязательству передать недвижимое имущество исполнение производится в месте нахождения недвижимости;
- 2) по обязательству передать товар или иное движимое имущество, предусматривающему его перевозку, – в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;
- 3) по иным обязательствам предпринимателя передать товар или имущество – в месте изготовления или хранения имущества, если это место известно кредитору;
- 4) по денежному обязательству – в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства. Если за период от момента возникновения обязательства до момента его исполнения кредитор изменил место жительства (для юридического лица – место регистрации) и известил об этом должника, то обязательство должно быть исполнено в новом месте жительства (регистрации) кредитора с отнесением на его счет всех расходов, связанных с переменой места исполнения.
- 5) по всем другим обязательствам – в месте жительства должника.

17.4. Прекращение обязательств

Перечень юридических фактов, с которыми закон связывает прекращение обязательств, содержится в гл. 26 ГК РФ. Данный

- 4) отмена решения суда об объявлении умершим является основанием для восстановления брака, если второй супруг не вступил в новый брак.

4.5. Акты гражданского состояния

Гражданское состояние лица определяется совокупностью фактов, которые характеризуют гражданина как субъекта гражданского права. Так, возникновение и прекращение правоспособности связано с фактом рождения и фактом смерти гражданина, вступление в брак является основанием для возникновения права совместной собственности супругов, усыновление – отношения законного представительства, а также весь комплекс личных и имущественных прав и обязанностей, которые возникают между родителями и детьми.

Акты гражданского состояния – действия граждан или события, влияющие на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей, а также характеризующие правовое состояние граждан. В соответствии с действующим законодательством определенные акты гражданского состояния подлежат государственной регистрации. Перечень таких актов устанавливается законом. К ним относятся рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление, установление отцовства, перемена имени, смерть гражданина.

Государственная регистрация актов гражданского состояния – это установленные законом действия компетентных государственных органов, направленные на закрепление в официальных документах соответствующих обстоятельств из жизни гражданина (факт рождения, усыновления, вступления в брак и пр.).

Среди актов гражданского состояния, подлежащих государственной регистрации, выделяют акты, влияющие на правовое положение гражданина (рождение, смерть, усыновление, признание отцовства, заключение и расторжение брака), и акты, направленные на индивидуализацию гражданина путем присвоения и регистрации его фамилии, имени, отчества.

Органы, которые производят государственную регистрацию актов гражданского состояния, порядок государственной регистрации таких актов, порядок формирования и хранения книг государственной регистрации актов гражданского состояния

(актовых книг), порядок исправления, изменения, восстановления и аннулирования записей актов гражданского состояния, определяются Федеральным законом «Об актах гражданского состояния» от 15.11.1997 г. № 143-ФЗ.

В соответствии со ст. 4 данного Закона государственная регистрация актов гражданского состояния производится органами записи актов гражданского состояния, образованными органами государственной власти субъектов Российской Федерации (органы загса). Государственная регистрация актов гражданского состояния граждан Российской Федерации, проживающих за пределами территории Российской Федерации, производится консульскими учреждениями Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации.

Государственная регистрация акта гражданского состояния производится органом записи актов гражданского состояния посредством составления соответствующей записи акта гражданского состояния, на основании которой выдается свидетельство о государственной регистрации акта гражданского состояния. Данное свидетельство подписывается руководителем органа загс и скрепляется печатью органа загс. Являясь официальным доказательством зарегистрированных фактов, эти свидетельства сохраняют свое значение до тех пор, пока не последует изменение или аннулирование соответствующей записи.

Отказ в государственной регистрации акта гражданского состояния допускается лишь в двух случаях:

- государственная регистрация противоречит закону;
- документы, которые представлены для регистрации, не соответствуют требованиям, предъявляемым к ним законом и иными нормативными правовыми актами.

По требованию лица (его представителя), которому отказано в государственной регистрации акта гражданского состояния, руководитель органа загс обязан сообщить данному лицу причины отказа в письменной форме, при этом отказ в государственной регистрации акта гражданского состояния может быть обжалован заинтересованным лицом в орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, в компетенцию которого входит организация деятельности по государственной регистрации актов гражданского состояния, или в суд.

от перевода долга (ст. 391 ГК РФ), результатом которого является замена должника, и где соответственно обязанность переходит к вступающему (взамен выбывшего) в правоотношение должнику.

Надлежащее исполнение должником своего обязательства подразумевает в том числе предоставление такого исполнения кредитору в установленный обязательством срок. **Срок исполнения обязательства** может быть установлен двумя способами: во-первых, путем указания на день, когда это обязательство должно быть исполнено; во-вторых, путем определения периода времени, в течение которого исполняется обязательство. В подобных случаях обязательство подлежит исполнению в любой момент в течение установленного периода (п. 1 ст. 314 ГК РФ). Так, если договором определена помесечная поставка товаров, то исполнение, произведенное поставщиком в пределах соответствующего месяца, признается надлежащим.

Если обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, такое обязательство подлежит исполнению в разумный срок после его возникновения, а если это правило не будет соблюдено, должник обязан исполнить обязательство в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении (п. 2 ст. 314 ГК РФ). Некоторые обязательства в силу обычаев делового оборота или их существа должны исполняться немедленно по предъявлении кредитором соответствующего требования (например, хранение до востребования).

«Разумный срок» – это оценочное понятие. Оценка срока с точки зрения его разумности и оправданности и соответственно оценка поведения должника как правомерного (или неправомерного) определяется исходя из характера обязательства, взаимоотношений сторон, условий исполнения, влияющих на возможность своевременного исполнения.

Возможность досрочного исполнения обязательства по инициативе должника зависит от того, связано ли данное обязательство с осуществлением предпринимательской деятельности. В обязательстве, не являющемся предпринимательским отношением, должник вправе исполнить обязательство досрочно, если нет запрета на это в нормативном акте, запрет не вытекает из условий обязательства или его существа. В предпринимательских обязательствах досрочное исполнение, напротив, как

произведено ненадлежащему лицу, кредитор вправе потребовать нового исполнения или взыскать убытки, неустойку, что освобождает должника от необходимости реального исполнения (если иное не предусмотрено законом или договором – ст. 396 ГК РФ).

Исполнение обязательства третьим лицом. Исполнение обязательства может быть возложено должником на третье лицо, кроме тех случаев, когда должник обязан лично исполнить свое обязательство (ст. 313 ГК РФ). Исполнение обязательства за должника третьим лицом признается надлежащим, поэтому кредитор не имеет права отказаться от его принятия. Такой вариант исполнения обязательств широко применяется в предпринимательских отношениях. В роли третьих лиц нередко выступают изготовители продукции или товаров, не являющиеся стороной по договору поставки или купли-продажи, но обеспечивающие отгрузку этой продукции (товаров) в адрес покупателя; плательщики, не являющиеся покупателями или заказчиками по гражданско-правовому договору.

Однако факт исполнения обязательств за должника не порождает для третьего лица каких-либо правовых последствий (применительно к данному обязательству). В частности, в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательств третье лицо, как правило, не несет ответственности перед кредитором, который должен обращаться с соответствующими требованиями непосредственно к должнику. Должник, возложивший исполнение на третье лицо, отвечает перед кредитором по обязательству как за свои действия, так и за действия третьего лица, если ответственность непосредственно третьего лица не предусмотрена законом (ст. 403 ГК РФ).

Обязательства личного характера должник исполняет лично и возлагать исполнение на третье лицо не вправе. Личный характер обязательства может вытекать из закона, иных правовых актов, договора, существа обязательства. Например, личными являются обязательства, связанные с деятельностью артистов-исполнителей, созданием произведений науки, литературы, искусства и др. В силу существа обязательства недопустима, например, передача выполнения индивидуального заказа, который заказчик поручил по договору квалифицированному мастеру, не обладающему соответствующей квалификацией лицу.

При возложении исполнения на третье лицо должник не выбывает из правоотношения. Этим возложение исполнения отличается

ТЕМА 5. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА

5.1. Понятие и признаки юридического лица

В соответствии со ст. 48 ГК РФ **юридическое лицо** – это организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, отвечает по обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Законодатель определяет юридическое лицо через понятие «организация». Организация представляет собой определенное социальное образование, обладающее функциональным и структурным единством, объединяющее людей для достижения конкретной цели. Таким образом, юридическое лицо – это организация, обладающая определенными признаками.

Гражданский кодекс выделяет три таких признака.

1. Наличие обособленного имущества – это экономическая отграниченность имущества данной организации от имущества всех иных субъектов, включая имущество участников (учредителей) юридического лица. Закон устанавливает три основные юридические формы экономической обособленности имущества юридического лица (в данном случае – формы вещного права): право собственности, право хозяйственного ведения и право оперативного управления на имущество. В данном случае термин «имущество» понимается в широком смысле, включая в себя вещи, права на вещи и обязанности по поводу вещей. Принадлежность данной организации комплекса имущества, выступающего в качестве материальной базы ее деятельности, отражается в самостоятельном балансе (счете – для учреждений).

2. Самостоятельная имущественная ответственность юридического лица. По общему правилу юридическое лицо отвечает по гражданскому обязательству всем своим имуществом, в то же время ни учредители юридического лица, ни его участники не отвечают по его долгам, точно так же юридическое лицо не отвечает по долгам своих учредителей и участников. Однако из этого правила имеются следующие исключения:

а) учреждения не являются собственниками закрепленного за ними имущества и владеют этим имуществом на основании ограниченного вещного права – права оперативного управления. Учреждения отвечают по своим обязательствам только денежными средствами. При недостатке денежных средств субсидиарную ответственность по обязательствам этих юридических лиц несет собственник имущества (ст. 120 ГК РФ). Такую же ответственность по обязательствам казенного предприятия несет и публичное образование – собственник имущества казенного предприятия (ст. 115 ГК РФ);

б) товарищества отвечают по своим обязательствам всем своим имуществом. Однако при недостатке такого имущества для удовлетворения требований всех кредиторов субсидиарную ответственность по обязательствам товарищества несут его участники – полные товарищи (ст. 75 ГК РФ, п. 2 ст. 82 ГК РФ);

в) в ряде случаев участники юридического лица могут нести субсидиарную ответственность по обязательствам юридического лица, но такая ответственность является ограниченной по размеру (например, для участников обществ с дополнительной ответственностью, для членов производственных кооперативов и участников ассоциаций и союзов);

г) в случае несостоятельности (банкротства) юридического лица в результате указаний других органов, других юридических лиц, которые имеют право давать такие указания и влиять на деятельность юридического лица, субсидиарную ответственность несет то лицо, которое давало такого рода указания (п. 3 ст. 56 ГК РФ).

3. Самостоятельное выступление в гражданском обороте от своего имени. Имя юридического лица служит его индивидуализации и заключается в его наименовании, определенном в учредительных документах. Под данным наименованием юридическое лицо может приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

5.2. Виды юридических лиц и их классификация

В зависимости от основной цели своей деятельности юридические лица подразделяются на два вида: коммерческие и некоммерческие организации.

при строительстве крупных объектов, поставке больших партий товаров).

По общему правилу (ст. 311 ГК РФ) кредитор вправе не принимать исполнение по частям, если иное не вытекает из условий обязательства, нормативного акта, обычаев делового оборота или существа обязательства. Само существо обязательства, когда предметом обязательства является, например, неделимая вещь, произведение изобразительного искусства, акция и другая ценная бумага в единственном числе, нежилое помещение, предоставляемое по договору аренды, предлагает исполнение в целом, а не по частям.

Исполнение обязательства одной из сторон, обусловленной исполнением другой, признается **встречным исполнением** (например, продавец – покупатель).

В случае непредоставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения либо наличия обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от его исполнения и потребовать возмещения убытков (например, если по договору поставщик обязался доставить товар, а покупатель обязался его оплатить в определенный срок, то при отсутствии товара у поставщика покупатель может отказаться от обязательства оплаты данного товара).

Таким образом, права стороны, осуществляющей встречное исполнение обязательства, поставлены в зависимость от действия другой стороны по исполнению своего обязательства. Сторона, не получившая от другой стороны обусловленного исполнения, но тем не менее осуществляющая встречное исполнение своего обязательства, вправе потребовать от другой стороны исполнить ее обязательство. Это правило применяется, если договором или законом не предусмотрено иное.

Исполнение обязательства надлежащему лицу. Должник вправе при исполнении обязательства потребовать доказательства того, что исполнение принимается самим кредитором или уполномоченным им лицом (документ, удостоверяющий личность, доверенность) и несет риск последствий непредъявления такого требования (ст. 312 ГК РФ).

Если в результате неосмотрительности должника исполнение

Любое **денежное обязательство** должно быть выражено в рублях, при этом стороны могут предусмотреть, что обязательство подлежит оплате в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте. Случаи, порядок и условия использования иностранной валюты определяются законом (законодательство о валютном контроле и валютном регулировании) или в установленном им порядке (ст. 140 ГК РФ).

Должник считается исполнившим свое денежное обязательство при внесении причитающихся с него денег или ценных бумаг в депозит нотариуса (в случаях, установленных законом, – в депозит суда), если обязательство не может быть исполнено непосредственно кредитору вследствие:

- 1) отсутствия кредитора в месте, где обязательство должно быть исполнено;
- 2) недееспособности кредитора и отсутствия у него представителя;
- 3) отсутствия определенности по поводу того, кто является кредитором по обязательству;
- 4) уклонения кредитора от принятия исполнения или иной просрочки с его стороны.

Условия обязательства, которым должно соответствовать его исполнение, определяются законом, договором, односторонней сделкой. В свою очередь, договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент заключения договора (ст. 422 ГК РФ). Если обязательное требование, предусмотренное законом, не включено сторонами в договор, оно тем не менее входит в содержание обязательства и обязательно для сторон. Если условия исполнения законом не определены, а договором не урегулированы, исполнение в сфере предпринимательской деятельности должно осуществляться в соответствии с обычаями делового оборота, а в иных случаях – в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями, то есть деловыми обычаями, сложившимися в гражданском обороте.

Под **способом исполнения обязательства** понимается порядок совершения должником действий, составляющих содержание его обязанностей.

Особенности предмета обязательства обуславливают возможность **исполнения обязательства по частям** (например,

Коммерческие организации – это организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Соответственно **некоммерческие организации** не преследуют извлечения прибыли в качестве основной цели своей деятельности (хотя в определенных случаях вправе заниматься подобной деятельностью) и не распределяют полученную прибыль между участниками.

Кроме деления юридических лиц на коммерческие и некоммерческие организации, законодатель классифицирует юридические лица и по иному основанию – в зависимости от того, какими правами обладают учредители (участники) в отношении самого юридического лица либо его имущества. По этому критерию все лица подразделяются на три категории.

Первая категория – это **юридические лица, учредители которых сохраняют право собственности на имущество юридического лица**. К этой категории относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия, а также учреждения, финансируемые собственником. Сами юридические лица обладают закрепленным за ними имуществом не на праве собственности, а на ином вещном праве: праве хозяйственного ведения (унитарные предприятия) либо праве оперативного управления (учреждения, казенные предприятия).

Ко второй и третьей категории относятся юридические лица, обладающие правом собственности на закрепленное за ними имущество. Согласно ст. 213 ГК РФ коммерческие и некоммерческие организации, кроме государственных и муниципальных предприятий, а также учреждений, финансируемых собственником, являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями (участниками, членами), а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям.

Поэтому с момента внесения имущества в уставный (складочный) капитал и государственной регистрации соответствующих юридических лиц учредители (участники) названных юридических лиц утрачивают право собственности на это имущество¹.

¹ П. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 25.02.1998 г. № 8 «О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав».

Что же касается встречающихся в учредительных документах хозяйственных товариществ и обществ условий, предусматривающих право учредителя (участника) изъять внесенное им в качестве вклада имущество в натуре при выходе из состава хозяйственного товарищества или общества, то такие условия должны признаваться недействительными, за исключением случаев, когда такая возможность прямо предусмотрена законом².

Ко второй категории относятся **юридические лица, учредители и участники которых не имеют права собственности или иных вещных прав в отношении имущества юридического лица, но приобретают обязательственные права в отношении самого юридического лица** (право на участие в управлении, право на получение части прибыли от деятельности юридического лица, ликвидационная квота). К этой категории относятся хозяйственные общества и товарищества, производственные и потребительские кооперативы.

Третья категория – это те **юридические лица, учредители (участники) которых не имеют ни обязательственных, ни вещных прав в отношении юридического лица**. К этой категории относятся общественные и религиозные организации, благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

5.3. Правосубъектность юридических лиц

Правосубъектность юридического лица – это основанная на нормах гражданского права способность организации быть субъектом гражданских прав и обязанностей. Так же, как и у граждан, содержание правосубъектности юридического лица складывается из правоспособности и дееспособности. Однако, в отличие от граждан, правоспособность и дееспособность юридического лица возникают одновременно, в момент его государственной регистрации (п. 3 ст. 49, п. 2 ст. 51 ГК РФ), и прекращаются также одновременно – в момент завершения ликвидации юридического лица путем внесения соответству-

² П. 17 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8.

допускается односторонний отказ от исполнения либо одностороннее изменение условий обязательства в случаях, указанных в законе или договоре (ст. 310 ГК РФ). Таким образом, закон предоставляет возможность сторонам, действующим в качестве предпринимателей, предусмотреть в своем договоре основания для одностороннего отказа от его исполнения или его одностороннего изменения.

Характер действий, совершаемых должником, зависит прежде всего от вида обязательства. Так, исполнение договора поставки, купли-продажи связано с передачей вещи непосредственно приобретателю (из рук в руки). Передачей вещи признается также сдача их перевозчику для отправки приобретателю или в организацию связи для пересылки вещей, отчужденных без обязательства доставки (ст. 224 ГК РФ). Оказанием услуг кредитору по договору поручения, комиссии, хранения и пр., то есть совершением полезных действий, не связанных с созданием новых вещей или внесением в них изменений (улучшений), исполняются обязательства по оказанию услуг.

Воздержание от совершения действия редко бывает самостоятельным объектом обязательства. Чаще всего с этим видом исполнения мы встречаемся в сложных обязательствах, где в качестве одного из элементов в его содержание входит воздержание от действия. Например, по договору аренды арендатор не вправе без согласия арендодателя совершать определенные действия: сдавать арендованное имущество в субаренду (поднаем) и передавать свои права и обязанности другому лицу (перенаем), предоставлять арендованное имущество в безвозмездное пользование, а также отдавать арендные права в залог и вносить их в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственном кооперативе, если иное не установлено законом или иными правовыми актами (ст. 615 ГК РФ).

То имущество (вещь, результат работы, в том числе интеллектуальной деятельности), в отношении которого или по поводу которого совершается соответствующее действие, составляет **предмет исполнения**. Аналогичное значение имеет термин **«предмет обязательства»**. Сами же действия, как связанные, так и не связанные с созданием, передачей имущества, являются объектами обязательств как вида правоотношения.

17.3. Исполнение обязательств

Под исполнением обязательства понимается совершение должником действия (или воздержание от совершения действия), обусловленного содержанием обязательства, в пользу кредитора или в соответствии с условиями обязательства – в пользу третьего лица (например, по договору в пользу третьего лица (ст. 430 ГК РФ) исполнение производится не кредитору, а третьему лицу, имеющему право требовать исполнения в свою пользу). Исполнением обязательств достигается их цель – удовлетворение прав и интересов кредиторов, и надлежащим исполнением обязательство прекращается.

Общим требованием, предъявляемым к гражданам и юридическим лицам, выступающим сторонами в гражданско-правовом обязательстве, является принцип надлежащего исполнения обязательства. В силу этого принципа обязательства должны исполняться в точном соответствии с требованиями, вытекающими из условий обязательства, закона, а при отсутствии (недостаточности) таковых – в соответствии с обычаями делового оборота или иными, обычно предъявляемыми требованиями (ст. 309 ГК РФ).

Указанные требования касаются предмета исполнения, срока, места, способа исполнения.

Общим правилом в гражданско-правовых отношениях является **недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства и одностороннего изменения его условий**.

Односторонний отказ от исполнения либо одностороннее изменение условий обязательства по своей правовой природе являются односторонней сделкой, прекращающей или, соответственно, изменяющей обязательство на будущее время во внесудебном порядке. Указанное волеизъявление должно быть воспринято другой стороной.

По общему правилу, если обязательство не связано с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, односторонний отказ от исполнения и одностороннее изменение его условий возможны лишь в случаях, предусмотренных законом.

В отношении обязательств, возникающих в связи с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности,

ющей записи об этом в государственный реестр юридических лиц (п. 8 ст. 63 ГК РФ).

Правоспособность юридического лица – это основанная на нормах гражданского права способность организации быть субъектом гражданских прав и обязанностей.

Ст. 49 ГК РФ предусматривает, что в отношении юридических лиц, прямо указанных в законе, действует принцип специальной правоспособности. Такие юридические лица могут иметь гражданские права, которые соответствуют целям деятельности, провозглашенным в Уставе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Данное требование распространяется на следующие формы юридических лиц:

1) некоммерческие организации;

2) унитарные предприятия;

3) иные организации, прямо указанные в законе, в отношении которых специальная правоспособность определена с целью их сосредоточения лишь на одном, специальном виде коммерческой деятельности (например, банки, страховые организации, биржи).

В то же время хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы могут иметь права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

Следует отметить, что некоторыми видами деятельности юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Порядок ведения лицензионной деятельности, перечень видов деятельности, требующей лицензии, и уполномоченных на их выдачу органов регулируется Федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 08.08.2001 г. № 128-ФЗ.

Дееспособность, т. е. способность организации своими действиями создавать для себя права и обязанности. Права и обязанности юридическое лицо принимает и несет через свои органы. Под **органом юридического лица** следует понимать полномочное должностное лицо (или группу таких лиц), осуществляющее руководство деятельностью данной организации, это та часть юридического лица, которая формирует и выражает волею его волю. Органы юридического лица выступают в имущественном обороте от его имени, их действия признаются действиями

самого юридического лица, его текущей деятельностью. Орган юридического лица является частью юридического лица и не может рассматриваться как самостоятельный субъект права³.

Состав органов юридического лица и их компетенция определяются законодательством и учредительными документами и зависят от вида юридического лица.

Классификация органов юридического лица:

а) **единоличные и коллегиальные**. Единичным считается орган, состоящий из одного должностного лица (например, директор унитарного предприятия). Коллегиальным считается орган, состоящий из определенной совокупности полномочных должностных лиц (например, правление ГСК);

б) в зависимости от способа приобретения полномочий органы делятся на **выборные** (генеральный директор акционерного общества) и **назначаемые** (руководитель унитарного предприятия).

Лицо, которое в силу закона или учредительных документов выступает от имени юридического лица, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно. Если такое лицо своими действиями причиняет ущерб юридическому лицу, то учредители (участники) юридического лица вправе предъявить к нему требование о возмещении убытков.

В соответствии с п. 2 ст. 49 ГК РФ юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в случаях и порядке, предусмотренном законом. Решение об ограничении прав может быть обжаловано юридическим лицом в суд, арбитражный суд.

5.4. Средства индивидуализации юридического лица

Средством индивидуализации юридического лица как участника гражданского оборота является его **наименование**. Под этим наименованием юридические лица приобретают и осуществляют свои права и обязанности, ведут основанную на законе деятельность, выступают истцом и ответчиком в суде (арбитражном суде).

³ <1> См., напр.: Постановление Президиума ВАС РФ от 9 февраля 1999 г. № 6164/98 // Вестник ВАС РФ. – 1999. – № 5. – С. 65.

2) по решению суда о переводе прав кредитора на другое лицо, когда возможность такого перевода предусмотрена законом. Так, при несоблюдении одним из собственников норм о преимущественном праве покупки его доли другими любой участник долевой собственности может требовать в суде перевода на него прав и обязанностей покупателя (п. 3 ст. 250 ГК РФ);

3) вследствие исполнения обязательства должника его поручителем или залогодателем, не являющимся должником по этому обязательству. Так, к поручителю, исполнившему обязанность за должника по основному обязательству, переходят права кредитора по основному обязательству в объеме удовлетворенного им требования кредитора (ст. 350, 365 ГК РФ);

4) при суброгации страховщику прав кредитора к должнику, ответственному за наступление страхового случая. По договору имущественного страхования страховщик, возместивший страхователю возникшие у последнего убытки, приобретает право компенсировать свои издержки (в пределах выплаченной суммы) с причинителя вреда (ст. 965 ГК РФ);

5) иные предусмотренные законом случаи. В частности, к ним относится добровольное исполнение обязательства третьим лицом, желающим не подвергать опасности свое право (аренды, залога и др.) на имущество должника, вследствие обращения кредитором взыскания на это имущество (п. 2 ст. 313 ГК РФ).

Перевод долга. Замена должника в обязательстве означает перевод долга на другое лицо и допускается только с согласия кредиторов.

Новый должник может выдвинуть против требования кредитора возражения, основанные на отношениях между кредитором и первоначальным должником. Что же касается формы перевода долга, то здесь применяются те же правила, что установлены в отношении формы уступки требования (п. 1 и 2 ст. 389 ГК).

Долг переходит от одного должника к другому в тех же рамках, что и существовавший между кредитором и первоначальным должником. Однако это правило не распространяется на отношения с третьими лицами. Так, в соответствии со ст. 365 ГК РФ с переводом на другое лицо долга по обязательству, обеспеченному залогом, залог прекращается, кроме случая, когда залогодатель согласился отвечать за нового должника. В отношении поручительства закреплено аналогичное правило (ст. 367 ГК РФ).

рия прав, которые ни при каких обстоятельствах не могут быть уступлены кредитором или перейти иным способом к другому лицу. К этой категории относятся права, которые неразрывно связаны с личностью кредитора, например требования об алиментах или о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью. Не распространяются правила о цессии и на регрессные требования (ст. 382 ГК РФ). Кроме того, не допускается уступка прав кредитора, если она противоречит закону, иным правовым актам или договору (п. 1 ст. 388 ГК РФ).

Уступка требования по обязательству, вытекающему из сделки, совершенной в простой письменной или нотариальной форме, может быть совершена только в соответствующей (простой или нотариальной) письменной форме. Если же сделка требовала государственной регистрации, уступка требования по обязательству, возникшему из такой сделки, должна быть зарегистрирована в порядке, определенном для регистрации указанной сделки, если иное не установлено законом.

Для взаимоотношений нового и старого кредитора, уступившего свои требования, важное значение имеет также положение о том, что первоначальный кредитор отвечает перед новым кредитором за недействительность переданного ему требования (за то, что его юридически не существует), но не отвечает за неисполнение этого требования должником, кроме случая, когда первоначальный кредитор принял на себя поручительство за должника перед новым кредитором (ст. 390 ГК).

Особые правила предусмотрены в отношении уступки требования по ордерной ценной бумаге, права по которой могут передаваться путем совершения на такой бумаге передаточной надписи – индоссамента (п. 3 ст. 146 ГК РФ). При этом лицо, совершившее передаточную надпись (индоссант), несет ответственность не только за существование права и его действительность, но и за его осуществление. Индоссамент на ценной бумаге переносит все права, удостоверенные ценной бумагой, на лицо, которому передаются права по ценной бумаге (индоссату).

Переход прав требования возможен также на основании закона в следующих случаях:

1) в результате универсального правопреемства в правах кредитора (реорганизация юридического лица, являющегося кредитором, наследование, когда наследодатель является кредитором);

В силу ст. 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму; наименование юридического лица указывается в его учредительных документах; юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь **фирменное наименование** (п. 4). Таким образом, фирменное наименование – это неотъемлемый атрибут любого юридического лица, являющегося коммерческой организацией, это имя, которое индивидуализирует коммерческую организацию в предпринимательских отношениях⁴, причем индивидуализация осуществляется не только в гражданско-правовых, но и в налоговых, таможенных, административных и иных правоотношениях.

В соответствии с п. 1 ст. 1473 ГК РФ фирменное наименование определяется в учредительных документах юридического лица и включается в единый государственный реестр юридических лиц при его государственной регистрации.

Структура фирменного наименования состоит из двух составляющих:

1) корпус фирменного наименования (основная часть) – указание на организационно-правовую форму, а в требуемых законом случаях – на вид деятельности организации⁵.

2) условное обозначение (необходимая часть) – собственно наименование юридического лица в виде словесного обозначения, состоящего из буквенных и иных символов.

Требования, предъявляемые к содержанию фирменного наименования:

1. Гражданское законодательство позволяет коммерческим организациям иметь как полные, так и сокращенные фирменные наименования на языках народов Российской Федерации и

⁴ Точно так же, как гражданское имя индивидуализирует гражданина.

⁵ В частности, в соответствии со ст. 7 Закона РФ «О банках и банковской деятельности» фирменное наименование кредитной организации должно содержать указание на характер ее деятельности путем использования слов «банк» или «небанковская кредитная организация». В силу ст. 4 ФЗ «Об акционерных обществах» фирменное наименование акционерного общества должно содержать не только указание на его организационно-правовую форму, но и на тип общества (закрытое или открытое).

иностранных языках. При этом наличие полного фирменного наименования на русском языке является обязательным.

2. Условия использования иностранных заимствований: фирменное наименование юридического лица на русском языке и языках народов РФ может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или соответственно в транскрипциях языков народов РФ, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму юридического лица (п. 3 ст. 1473 ГК РФ).

3. Недопустимость включения в фирменное наименование определенных элементов, способных создать впечатление о принадлежности коммерческой организации к публичным образованиям, международным организациям и общественным объединениям либо противоречащих общественным интересам, а также принципам гуманности и морали (п. 4 ст. 1473 ГК РФ).

Наименования юридических лиц, не данным требованиям, подлежат приведению в соответствие с этими правилами при первом после 01.01.2008 г. изменении учредительных документов юридических лиц. В противном случае орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, вправе предъявить такому юридическому лицу иск о понуждении к изменению фирменного наименования (п. 3, 4 ст. 1473 ГК РФ), однако данное нарушение не является основанием для принудительной ликвидации юридического лица в порядке ст. 61 ГК РФ. Положения ст. 61 ГК РФ в данном случае не применяются⁶.

В соответствии со ст. 1474 ГК РФ юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках. Сокращенные фирменные наименования, а также фирменные наи-

⁶ П. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ № 5/29 от 26.03.2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Переход права требования. Право или требование, принадлежащие кредитору на основании обязательства, могут быть переданы им другому лицу по сделке (уступка требования) или перейти к другому лицу на основании закона.

Уступка права требования (цессия) представляет собой договор, по которому кредитор (цедент) передает свое право требования к должнику (цессионарию).

Согласие должника на замену кредитора не требуется, если иное не предусмотрено законом или договором. В частности, не допускается без согласия должника уступка требования по обязательству, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника.

Вместе с тем новый кредитор, к которому перешли права или требования, обязан в письменной форме уведомить об этом должника. В противном случае он будет нести все неблагоприятные последствия, вызванные отсутствием такого уведомления. В частности, если должник исполнит обязательство первоначальному кредитору, он будет считаться свободным от своих обязательств (ст. 382 ГК РФ).

Определенные обязанности возлагаются также и на кредитора, уступившего свои требования другому лицу. Он обязан передать новому кредитору документы, удостоверяющие право требования, и сообщить сведения, имеющие значение для осуществления этого требования. При этом должник вправе выдвинуть против нового кредитора все возражения, которые он имел против требований первоначального кредитора к моменту получения уведомления о переходе прав по обязательству к новому кредитору.

Если иное не предусмотрено законом или договором, право первоначального кредитора переходит к новому кредитору в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права. Изменяется только субъектный состав обязательства, а его содержание остается прежним. К новому кредитору, в частности, переходят права, обеспечивающие исполнение обязательства, а также другие связанные с требованием права, в том числе право на неуплаченные проценты (ст. 384 ГК РФ). Так, если долг был обеспечен залогом, то новый кредитор также пользуется этим обеспечением.

Следует учитывать, что существует определенная катего-

остальным кредиторам. В то же время кредитор, принявший исполнение от должника, должен рассчитаться с остальными солидарными кредиторами, предоставив причитающееся каждому из них в равных долях, если иное не вытекает из их взаимоотношений. Так, распределение полученного по солидарному обязательству исполнения между участниками общей долевой собственности должно производиться пропорционально доле в ней каждого из солидарных кредиторов (ст. 248 ГК РФ).

Законодатель обеспечивает дифференцированное регулирование в зависимости от того, связано ли солидарное обязательство с осуществлением предпринимательской деятельности или нет.

В обычных случаях любое обязательство с множественностью лиц предполагается долевым, если его солидарный характер не установлен законом или договором, в частности при неделимости предмета обязательства (например, по договору купли-продажи подлежит передаче вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения (автомобиль)). Если же речь идет о множественности лиц в обязательстве, связанном с предпринимательской деятельностью, предполагается, что как обязанность нескольких должников, так и требования нескольких кредиторов в таком обязательстве являются солидарными. Иное может быть предусмотрено законом, иными правовыми актами или условиями обязательства (ст. 322 ГК РФ).

17.2. Перемена лиц в обязательстве

Обязательственные правоотношения, длящиеся во времени, могут потребовать изменения состава их участников. Закон допускает замену кредитора либо замену должника, в то время как само обязательство не прекращается. Если происходит замена кредитора, это значит, что право требования переходит к другому лицу, в таких случаях говорят о **переходе права требования**; если же другое лицо приходит на место должника, речь идет о **переводе долга**. Однако встречаются ситуации, когда одновременно имеет место и переход прав кредитора к другому лицу, и перевод долга на это же лицо. Такая ситуация возникает, например, в случаях универсального правопреемства (при наследовании имущества умершего гражданина, а в предпринимательских отношениях – при реорганизации юридических лиц).

менования на языках народов РФ и иностранных языках защищаются исключительным правом на фирменное наименование при условии их включения в Единый государственный реестр юридических лиц.

Распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается.

Не допускается также использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в Единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица. Юридическое лицо, нарушившее эти правила, обязано по требованию правообладателя прекратить использование фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию правообладателя или сходного с ним до степени смешения, в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, и возместить правообладателю причиненные убытки.

На территории России охраняются только фирменные наименования, включенные в Единый государственный реестр юридических лиц. Исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из Единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования (п. 2 ст. 1475 ГК РФ).

Обладатель исключительного права на фирменное наименование может использовать фирменное наименование или отдельные элементы как в коммерческом обозначении предприятия, принадлежащего ему, так и в товарных знаках или знаках обслуживания в отношении товаров, им производимых, или услуг, им оказываемых. Однако охрана, предоставляемая коммерческому обозначению и товарному знаку, является самостоятельной.

5.5. Порядок образования юридического лица

Необходимо отметить, что наличие всех признаков юридического лица, указанных в ст. 48 ГК РФ, само по себе не ведет к автоматическому признанию организации юридическим лицом – субъектом гражданского права. Для этого необходима его государственная регистрация в этом качестве.

В соответствии со ст. 51 ГК РФ юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе. Данные государственной регистрации включаются в Единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.

Порядок государственной регистрации определяется Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц» от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ.

Юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в Единый государственный реестр юридических лиц.

Государственная регистрация юридических лиц – акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти (регистрирующего органа), осуществляемый посредством внесения в государственный реестр сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также иных сведений о юридических лицах в соответствии с законом (ст. 1 Закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

В соответствии с Постановлением Правительства РФ «Об уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц» от 17.05.2002 г. № 319 с 1 июля 2002 г. регистрирующим органом является Министерство РФ по налогам и сборам.

Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия такого исполнительного органа – по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Перечень документов, предоставляемых для регистрации,

жилого дома – заключили договор подряда на ремонт своего дома. Соответственно, они становятся содолжниками в обязательстве, каждый обязан уплатить за ремонт в доле, соразмерно доле в общей собственности на дом.

Другой вид обязательства со множественностью лиц – это солидарные обязательства. Исполнение обязательства полностью одним из должников при солидарной обязанности освобождает остальных должников от исполнения этой обязанности, при этом должник, исполнивший солидарное обязательство за своих содолжников, становится по отношению к ним кредитором регрессного обязательства. **Регрессное обязательство** характеризуется тем, что исполнение обязательства одним лицом в конечном итоге возлагается на другое лицо, которому исполнивший обязательство предъявляет обратное (регрессное) требование.

Примером применения солидарного обязательства могут служить следующие положения:

- вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами, если разделительный баланс не дает возможности определить его правопреемника (п. 3 ст. 60 ГК РФ);
- участники полного товарищества солидарно несут ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества (п. 1 ст. 75 ГК РФ);
- при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно (п. 1 ст. 363 ГК РФ);
- лица, совместно причинившие вред, несут перед потерпевшим солидарную ответственность (ст. 1080 ГК РФ).

Если речь идет об обязательстве со множественностью лиц на стороне кредитора (солидарность требования), то любой из солидарных кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме (ст. 326 ГК РФ). Такая ситуация возникает, например, в отношении субъектов права общей совместной собственности (ст. 256–257 ГК РФ). До предъявления солидарных требований одним из кредиторов, частью кредиторов или всеми кредиторами совместно должник может исполнять обязательство любому из кредиторов по своему усмотрению. Исполнение обязательства должником в полном объеме одному из солидарных кредиторов освобождает должника от исполнения

правоотношения (одностороннее обязательство). К таким обязательствам относятся обязательства из договора займа, по возмещению причиненного вреда и некоторые другие.

В реальном имущественном обороте используются, как правило, более сложные конструкции обязательства: во-первых, на стороне как должника, так и кредитора могут находиться несколько лиц; во-вторых, преобладают двусторонние (взаимные) обязательства, когда обе стороны выступают в качестве должника в одном обязательстве и одновременно являются кредитором по другому, встречному обязательству. По принципу двустороннего обязательства построены практически все договорные обязательства в сфере предпринимательства. Например, по договору купли-продажи товаров продавец обязан передать покупателю товар, но вместе с тем он вправе требовать от покупателя уплаты цены за него. В свою очередь, покупатель вправе требовать от продавца передачи ему товара, предусмотренного договором, и в то же время он обязан обеспечить его принятие и оплату. Если каждая из сторон по договору несет обязанность в пользу другой стороны, она считается ее должником в том, что обязана сделать для нее, и одновременно ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать (ст. 308 ГК РФ).

В качестве сторон в обязательстве (должника и кредитора) могут быть любые субъекты гражданского права.

Обязательство не создает для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон, никаких обязанностей. В то же время допускается создание прав в отношении сторон обязательства в пользу лиц, не участвующих в совершении обязательства (третьих лиц).

Если в обязательстве на стороне кредитора или должника выступает несколько лиц (или несколько лиц одновременно с обеих сторон), возникают **обязательства со множественностью лиц**.

По общему правилу такие обязательства, если они не связаны с предпринимательской деятельностью, являются долевыми (ст. 321 ГК РФ). Это значит, что каждый должник исполняет обязательство только в соответствующей доле, а каждый кредитор может требовать исполнения не в целом, а только в определенной доле. При этом доли участников обязательства признаются равными, если из закона, иных правовых актов или условий обязательства не следует неравенство этих долей.

Долевое обязательство возникает на основе одного (единого) юридического факта. Например, граждане – собственники

исчерпывающим образом определен Законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». Государственная регистрация осуществляется в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган, при этом регистрирующий орган не вправе требовать представление других документов, кроме документов, установленных законом.

Решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом, является основанием внесения соответствующей записи в государственный реестр.

Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в государственный реестр.

Отказ в государственной регистрации допускается лишь в случаях непредставления определенных законом необходимых для государственной регистрации документов либо представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган.

ГК РФ определяет состав учредительных документов, необходимых для регистрации юридического лица. Это учредительный договор (для хозяйственных товариществ) или устав (для всех иных юридических лиц). При этом учредительный договор заключается учредителями, а устав утверждается ими.

Сведения, которые должны содержать учредительные документы:

- 1) наименование юридического лица;
- 2) место его нахождения;
- 3) порядок управления;
- 4) иные сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида.

В соответствии с п. 3 ст. 52 ГК РФ все изменения в учредительных документах приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации, а в случаях, прямо предусмотренных законом, с момента уведомления органа, осуществляющего регистрацию.

5.6. Филиалы и представительства юридических лиц

В соответствии со ст. 55 ГК РФ **представительством** является обособленное подразделение юридического лица, располо-

женное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту.

Филиал – это обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все или часть его функций, в том числе функции представительства.

Таким образом, филиал отличается от представительства тем, что выполняет вне места нахождения юридического лица все функции юридического лица или их часть, в то время как представительство осуществляет только представительские функции.

Общие черты филиала и представительства:

1) действуют на основе Положения, которое утверждается юридическим лицом;

2) приобретают свой статус с момента указания об этом в учредительных документах юридического лица (с момента регистрации юридического лица, если филиалы и представительства изначально указаны в учредительных документах, либо с момента регистрации изменений в учредительных документах юридического лица, которые вводят соответствующие указания о филиалах или представительствах);

3) филиалы и представительства не являются юридическими лицами, следовательно, не являются самостоятельными субъектами гражданского права, их действия порождают права и обязанности непосредственно у юридического лица;

4) наделяются имуществом самим юридическим лицом, данное имущество остается собственностью юридического лица и отражается на отдельном балансе филиала или представительства, который представляет собой часть самостоятельного баланса юридического лица;

5) руководители филиалов и представительств назначаются на должность юридическим лицом;

6) руководители филиалов и представительств действуют на основании доверенности юридического лица.

Таким образом, филиалы и представительства не являются самостоятельным субъектом гражданского права. Действия филиала (представительства) могут порождать правовые последствия только для самого юридического лица и только в том случае, если юридическое лицо наделило филиал (представитель-

Во вторую группу источников возникновения обязательств входят обязательства, направленные на восстановление нарушенного гражданского оборота.

Так, обязательства могут возникнуть вследствие **причинения вреда** (деликтные обязательства). Содержание такого обязательства составляет обязанность лица, причинившего вред личности или имуществу гражданина (юридического лица), возместить его в полном объеме и соответственно право потерпевшего лица потребовать возмещения причиненного вреда (ст. 1064 ГК РФ).

Основанием возникновения обязательства могут служить **факты неосновательного обогащения** (гл. 60 ГК РФ). Должником в таком обязательстве является лицо, которое без установленных законодательством или сделкой оснований приобрело имущество за счет другого лица (кредитора) и поэтому обязано возвратить последнему неосновательно полученное имущество. Кроме того, лицо, неосновательно получившее имущество, обязано возвратить или возместить все доходы, которые оно извлекло или должно было извлечь из этого имущества.

Обязательства, возникающие из сделок и иных правомерных действий, именуется **договорными**. Договорные обязательства регулируются, как правило, диспозитивными нормами. К **внедоговорным** обязательствам относятся обязательства, которые возникают из неправомерных действий либо отражают определенное неправомерное состояние (деликтные обязательства, обязательства, возникающие из неосновательного обогащения). Правовое регулирование внедоговорных обязательств осуществляется в большинстве своем с помощью императивных норм.

Содержание обязательственного правоотношения составляют конкретные права и обязанности его участников. В обязательстве должник обязан перед кредитором (совершить действия либо воздержаться от действия) (данная обязанность именуется долгом), а кредитор имеет право требования.

Обязательство всегда имеет определенный **субъектный состав** (стороны обязательства): **должник** – лицо, обязанное передать имущество, выполнить работу, оказать услугу, совершить иные действия, и **кредитор** – лицо, которое вправе потребовать от должника исполнить его обязанность.

Однако это лишь простейшая модель обязательственного

с наступлением определенных юридических фактов. Обязательства по источникам возникновения можно разбить на две основные группы.

В первую группу входят обязательства, вытекающие из нормального гражданского оборота.

Основным источником возникновения гражданско-правовых обязательств является **договор**, как предусмотренный законом, так и не предусмотренный им, но не противоречащий ему. Вместе с тем обязательства возникают и из иных оснований, предусмотренных законодательством.

В ряде случаев источником возникновения обязательств может служить **судебное решение**, например в ситуации, когда на рассмотрение суда сторонами переданы разногласия, возникшие при заключении договора. При таких обстоятельствах условия договора (а значит, и соответствующие обязательства сторон) определяются на основании решения суда (ст. 446 ГК РФ). Своим определением арбитражный суд может утвердить мировое соглашение по спору, в результате чего между сторонами возникнет обязательство. Последний случай представляет собой сложный юридический состав, когда обязательство возникает на основании соглашения сторон, утвержденного судебным постановлением.

Обстоятельства могут возникнуть также из **односторонних сделок** (объявление конкурса (ст. 1057 ГК РФ), публичное обещание награды (ст. 1055 ГК РФ)), из **актов государственных органов и органов местного самоуправления** в случаях, предусмотренных законом, а также вследствие **иных действий** (в том числе поступков; например, обнаружение клада, порождающее обязательство по его передаче собственнику имущества, где клад был сокрыт (п. 1 ст. 233 ГК РФ)) и событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий (например, действия в чужом интересе без поручения (гл. 50 ГК РФ)).

Ст. 8 ГК РФ допускает возможность возникновения гражданских прав и обязанностей из юридических фактов, хотя и не предусмотренных правовыми актами, но соответствующих общим началам и смыслу гражданского законодательства (обязательство по возмещению вреда гражданином лицу, спасшему ему жизнь).

ство) соответствующими полномочиями на совершение таких действий. Поэтому при разрешении спора, вытекающего из договора, подписанного руководителем филиала (представительства) от имени филиала и без ссылки на то, что договор заключен от имени юридического лица и по его доверенности, такой договор будет считаться совершенным от имени юридического лица лишь при доказанности наличия у такого руководителя соответствующих полномочий⁷. В ином случае юридическое лицо не может считаться стороной такого договора и отвечать по нему, в том числе имуществом своего филиала или представительства.

5.7. Реорганизация юридического лица

Реорганизация представляет собой способ прекращения юридических лиц с переходом прав и обязанностей в порядке правопреемства (кроме выделения).

В соответствии со ст. 57 ГК РФ реорганизация юридического лица осуществляется по решению его учредителей либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами.

Реорганизация может осуществляться в следующих пяти формах:

- 1) **слияние** (когда два или более юридических лиц прекращают свое существование и на их базе создается новое);
- 2) **присоединение** (одно юридическое лицо, присоединяемое, прекращает свое существование и вливается со своим активом и пассивом в состав другого);
- 3) **разделение** (одно юридическое лицо разделяется на два и более, в результате разделяемое юридическое лицо прекращает свое существование, появляются новые);
- 4) **выделение** (из состава существующего юридического лица выделяется новое, при этом прежнее юридическое лицо сохраняет свое существование);

⁷ П. 20 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8.

5) **преобразование** (когда юридическое лицо прекращает свое существование и на его имущественной базе создается новое юридическое лицо иной организационно-правовой формы).

Следует отметить, что во всех случаях реорганизации (кроме присоединения) возникают новые юридические лица. Таким образом, реорганизация является не только способом прекращения юридических лиц, но и способом возникновения новых юридических лиц.

Реорганизация в форме разделения и выделения осуществляется по решению учредителей либо суда (антимонопольное законодательство). Реорганизация в форме слияния, присоединения и преобразования в установленных законом случаях может осуществляться лишь с согласия уполномоченного государственного органа (антимонопольное законодательство).

Особое значение имеет **документальное оформление реорганизации**, которое различается в зависимости от вида реорганизации: в случае слияния, присоединения, преобразования юридических лиц составляется специальный акт, именуемый передаточным актом. При разделении, выделении составляется другой документ – разделительный баланс. Эти документы определяют вопросы правопреемства по обязательствам. При слиянии, присоединении, реорганизации права и обязанности каждого реорганизуемого юридического лица переходят к вновь созданным юридическим лицам в соответствии с передаточным актом. При разделении (выделении) юридического лица права и обязанности переходят к вновь созданным юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом.

Оба эти документа должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников. Оба эти документа утверждаются органом, принявшим решение о реорганизации.

Порядок реорганизации (ст. 60 ГК РФ). Юридическое лицо в течение трех рабочих дней после даты принятия решения о его реорганизации обязано в письменной форме сообщить в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, о начале процедуры реорганизации с указанием формы реорганизации. На основании данного уведомления орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц,

ТЕМА 17. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ

17.1. Понятие и стороны обязательства

Гражданско-правовое обязательство представляет собой определенное правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, выполнить работу, передать деньги и т. п.) либо воздержаться от совершения определенных действий, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Однако для характеристики обязательства недостаточно указания на обязанности должника и права кредитора, необходимо, чтобы такие отношения складывались именно в сфере гражданско-правового регулирования, т. е. отношения по своему характеру должны относиться к имущественным и связанным с ними личным неимущественным, основанным на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников. Например, отношения по уплате налогов, складывающиеся между налогоплательщиком и государством, полностью соответствуют признакам обязательства, однако данные правоотношения не являются гражданско-правовыми (п. 3 ст. 2 ГК РФ), поэтому не могут рассматриваться как гражданско-правовое обязательство.

Обязательства по своему содержанию выступают как способ перемещения материальных и нематериальных благ, оборот которых не запрещен законом. Отличие обязательственных правоотношений от вещных правоотношений заключается в том, что в обязательстве отражается динамика очерченных гражданских прав и обязанностей, причем обязанности одной стороны совершить указанные действия противостоит право другой потребовать ее выполнения. Поэтому гражданские права, возникающие из обязательства, носят относительный характер, им всегда противостоят обязанности конкретного лица, от которого можно потребовать их исполнения.

Основания возникновения обязательств. Будучи гражданским правоотношением, обязательство возникает в связи

Иск о возмещении убытков может быть предъявлен собственником во всех случаях нарушения его права к лицу, допустившему такое нарушение, независимо от применения иных способов защиты.

Особый случай предусмотрен в ст. 306 ГК РФ, где речь идет о возмещении убытков как о последствии прекращения права собственности в силу закона. Если принятие Федерального закона повлекло за собой прекращение права собственности, собственник вправе обратиться в суд (арбитражный суд) с иском к государству о возмещении причиненных убытков, включая стоимость имущества. Так, в случае принятия Российской Федерацией (или субъектом РФ) законодательных актов, прекращающих право собственности, убытки, причиненные собственнику в результате принятия таких актов, по решению суда возмещаются собственнику в полном объеме Российской Федерацией (или, соответственно, субъектом РФ).

Особенность применения названного способа защиты заключается в том, что право на обращение в суд с требованием о возмещении государством убытков, причиненных в результате прекращения права собственности на основании Федерального закона, предоставлено только собственнику, но не субъекту иного вещного права или другому титульному владельцу.

вносит в Единый государственный реестр юридических лиц запись о том, что юридическое лицо находится в процессе реорганизации. После этого реорганизуемое юридическое лицо дважды с периодичностью один раз в месяц помещает в средствах массовой информации, в которых опубликовываются данные о государственной регистрации юридических лиц, уведомление о своей реорганизации. Если в реорганизации участвуют два или более юридических лиц, такое уведомление публикуется одним юридическим лицом от имени всех участвующих в реорганизации юридических лиц: либо юридическим лицом, последним принявшим решение о реорганизации, либо юридическим лицом, определенным решением о реорганизации. В уведомлении о реорганизации указываются сведения о каждом участвующем в реорганизации, создаваемом (продолжающем деятельность) в результате реорганизации юридическом лице, форма реорганизации, описание порядка и условий заявления кредиторами своих требований, иные сведения, предусмотренные законом.

Кредитор юридического лица, если его права требования возникли до опубликования уведомления о реорганизации юридического лица, вправе потребовать досрочного исполнения соответствующего обязательства должником, а при невозможности досрочного исполнения – прекращения обязательства и возмещения связанных с этим убытков, за исключением случаев, установленных законом. Кредитор юридического лица – открытого акционерного общества, реорганизуемого в форме слияния, присоединения или преобразования, если его права требования возникли до опубликования сообщения о реорганизации юридического лица, вправе в судебном порядке потребовать досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это юридическое лицо, или прекращения обязательства и возмещения убытков в случае, если реорганизуемым юридическим лицом, его участниками или третьими лицами не предоставлено достаточное обеспечение исполнения соответствующих обязательств.

Данные требования могут быть предъявлены кредиторами не позднее 30 дней с даты последнего опубликования уведомления о реорганизации юридического лица.

В случае, если требования о досрочном исполнении или прекращении обязательств и возмещении убытков удовлетворены

после завершения реорганизации, вновь созданные в результате реорганизации (продолжающие деятельность) юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица.

Указанные правила не применяются в отношении кредитных организаций. Особенности их реорганизации определяются законами, регулирующими деятельность кредитных организаций.

Юридическое лицо считается реорганизованным с момента регистрации вновь созданных юридических лиц. Исключение составляет присоединение, при этой форме юридическое лицо считается реорганизованным с момента внесения в государственный реестр записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

При реорганизации юридического лица все права и обязанности переходят к его правопреемникам.

5.8. Ликвидация юридического лица

В отличие от реорганизации **ликвидация юридического лица** означает прекращение его существования без правопреемства, т. е. без перехода прав и обязанностей данного юридического лица к другим лицам.

В соответствии со ст. 61 ГК юридическое лицо может быть ликвидировано в следующих случаях:

- 1) **в добровольном порядке** – по решению учредителей или органа, уполномоченного учредительными документами, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано;
- 2) **в принудительном порядке** – по решению суда:
 - а) в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер;
 - б) в случае осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии);
 - в) в случае занятия деятельностью, запрещенной законом;
 - г) в связи с иными неоднократными или грубыми нарушениями законодательства;
 - д) в отношении общественных и религиозных организаций и фондов в случае систематического осуществления ими деятельности, противоречащей уставным целям.

№ 6-П, относительно того, что права лица, считающего себя собственником имущества, не подлежат защите путем удовлетворения иска к добросовестному приобретателю с использованием правового механизма, установленного п. 1 и 2 ст. 167 ГК РФ (двусторонняя реституция). Такая защита возможна лишь путем удовлетворения виндикационного иска, если для этого имеются те предусмотренные ст. 302 ГК РФ основания, которые дают право истребовать имущество и у добросовестного приобретателя (безвозмездность приобретения имущества добросовестным приобретателем, выбытие имущества из владения собственника помимо его воли и др.).

Таким образом, в соответствии с названным Постановлением Конституционного Суда Российской Федерации в случаях, когда сделка, направленная на отчуждение имущества, не соответствует требованиям закона только в том, что совершена лицом, не имевшим права отчуждать это имущество и не являющимся его собственником, правила п. 2 ст. 167 ГК РФ не применяются. В этом случае права лица, считающего себя собственником спорного имущества, подлежат защите путем заявления виндикационного иска⁸.

Требование о признании недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления может быть заявлено в отношении ненормативного акта (в отношении нормативного акта – только в случаях, предусмотренных законом), который не соответствует законодательству и при этом нарушает права и законные интересы собственника (ст. 13 ГК РФ).

Речь идет, прежде всего, об актах государственных органов и органов местного самоуправления об изъятии имущества; об изменении учредительных документов хозяйственных обществ и товариществ в части имущества, внесенного государством или муниципальным образованием в качестве вклада в уставный (складочный) капитал; о предоставлении государственной или муниципальной организации имущества, ранее закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления за другой организацией и т. п.

⁸ П. 2 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 13.11.2008 г. № 126.

чтожной сделки может служить эффективным способом защиты нарушенного права собственности (законного владения), например, в случаях, когда лицо, обладающее чужим имуществом, полученным от собственника на ограниченном вещном праве или в силу договора, отчуждает его несмотря на то, что указанное лицо не было уполномочено законом или договором на осуществление прав по распоряжению им. К примеру, как уже отмечалось, государственное или муниципальное предприятие вправе распоряжаться недвижимым имуществом только с согласия собственника (п. 2 ст. 295 ГК РФ). Если же такое предприятие заключает договор купли-продажи, предметом которого является передача покупателю недвижимости, без согласия собственника, мы имеем дело со сделкой, противоречащей закону, а поэтому являющейся ничтожной (ст. 168 ГК РФ). В этом случае собственник вправе предъявить к продавцу и покупателю требование о двухсторонней реституции, то есть о возврате каждой из сторон своему контрагенту всего полученного по договору. В этом и будут состоять последствия недействительности ничтожной сделки. Следует учитывать, что если лицо, передавшее имущество во исполнение недействительной сделки, обратится с требованием о его возврате из чужого незаконного владения другой стороны сделки на основании ст. 301 Гражданского кодекса Российской Федерации, суд отказывает в удовлетворении иска: ввиду того, что законом предусмотрены специальные последствия недействительности сделок, правила об истребовании имущества из чужого незаконного владения (ст. 301, 302 ГК РФ) к отношениям сторон, исполнивших недействительную сделку, применению не подлежат⁶. Соответственно, при рассмотрении требования о применении последствий недействительности сделки, заявленного стороной этой сделки, правила п. 1 ст. 302 ГК РФ также не применяются⁷.

Необходимо также учитывать правовую позицию Конституционного Суда РФ, выраженную в Постановлении от 21.04.2003 г.

⁶ П. 1 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 13.11.2008 г. № 126.

⁷ Там же.

Требование о ликвидации юридического лица в принудительном порядке может быть предъявлено в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законом. К таким органам, в частности, относятся: налоговые органы (ст. 31 НК РФ) и органы, осуществляющие государственную регистрацию юридических лиц (п. 2 ст. 25 ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», а также Центральный Банк РФ – в отношении банков и иных кредитных организаций (ст. 23.1 ФЗ «О банках и банковской деятельности»), орган исполнительной власти по надзору за страховой деятельностью – в отношении субъектов страхового дела (п. 6 ст. 32.8 ФЗ «Об организации страхового дела в РФ»).

Порядок ликвидации. Ликвидация юридического лица – достаточно длительный процесс, целью которого является выявление и удовлетворение требований кредиторов данного юридического лица. При этом юридическое лицо продолжает свою деятельность до момента исключения его из государственного реестра.

1-й этап. Решение о ликвидации (принимается учредителями, органом, уполномоченным на то учредительными документами, либо судом). В обязанности органа, принявшего решение о ликвидации юридического лица, входит совершение следующих действий:

а) письменное уведомление регистрирующего органа о ликвидации. Данный орган вносит в государственный реестр запись о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации. Необходимость совершения указанных действий объясняется тем, что российский реестр юридических лиц будет открыт, т. е. туда должны будут вноситься сведения о том, что существующее юридическое лицо находится в состоянии ликвидации. Каждый, кто будет вступать с этим юридическим лицом в договорные отношения, должен сознавать чрезмерную меру риска, ибо он вступает в отношения с лицом, которое находится в состоянии ликвидации;

б) назначение ликвидационной комиссии (ликвидатора), согласование ее состава с регистрирующим органом. Лицо, принявшее решение о ликвидации, назначает ликвидационную ко-

миссию, устанавливает порядок и сроки ликвидации. С момента этого назначения все полномочия по управлению юридическим лицом и представлению его интересов в суде и других органах переходят к ликвидационной комиссии.

2-й этап. Работа ликвидационной комиссии. Процесс ликвидации силами ликвидационной комиссии можно разбить на ряд стадий, на каждой из которых ликвидационная комиссия обязана совершить определенное количество юридических действий.

а) На первой стадии ликвидационная комиссия дает объявление о ликвидации в печати, сообщает в нем о порядке и сроках предъявления претензий кредиторами к ликвидируемому юридическому лицу (этот срок не может быть менее двух месяцев). Кроме того, на этой же стадии ликвидационная комиссия сообщает всем известным кредиторам в письменной форме о ликвидации юридического лица.

б) На второй стадии ликвидационная комиссия должна, с одной стороны, собрать все имущество ликвидируемого юридического лица, ликвидировать дебиторскую задолженность, с другой стороны, получить все требования кредиторов и рассмотреть их. Эта стадия организационно оформляется составлением такого акта, как промежуточный ликвидационный баланс, который составляется после окончания срока для предъявления требований кредиторами. В этом документе, с одной стороны, должны быть сведения о составе и стоимости всего имущества ликвидируемого юридического лица. С другой стороны, должны быть названы все требования кредиторов – заявленные и незаявленные – плюс результаты рассмотрения заявленных требований кредиторов.

Промежуточный ликвидационный баланс утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации юридического лица. В случаях, установленных законом, промежуточный ликвидационный баланс утверждается по согласованию с уполномоченным государственным органом.

в) Следующая стадия – удовлетворение требований кредиторов.

В случае, если у юридического лица недостаточно денежных средств для погашения требований кредиторов, ликвидационная комиссия обязана осуществить продажу имущества юридического лица с публичных торгов.

законодательстве способами (ст. 12 ГК РФ). На практике наиболее эффективными являются следующие способы.

Иск о признании права собственности (хозяйственного ведения, оперативного управления и т. п.) – требование собственника имущества о констатации перед третьими лицами факта принадлежности истцу права собственности на спорное имущество, не соединенное с конкретными требованиями о возврате имущества или устранении иных препятствий, не связанных с лишением владения.

Этот способ защиты применяется в ситуациях, когда иное лицо посягает на право или оспаривает его, а правоустанавливающие документы собственника не носят бесспорного характера.

Истец – собственник индивидуально-определенной вещи, как владеющий, так и не владеющий ею. Его права оспариваются, отрицаются или не признаются третьим лицом, не находящимся с собственником в обязательственных или иных отношениях по поводу спорной вещи. Ответчик – лицо, заявляющее о своих правах на вещь либо не предъявляющее таких прав, но не признающее за истцом вещного права на имущество.

Иск о восстановлении положения, существовавшего до нарушения права собственности, может быть применен собственником, в частности, в случаях, когда его имущество незаконно удерживается другим лицом, а защита нарушенного права путем предъявления виндикационного иска по каким-либо причинам для собственника невозможна или нецелесообразна (например, ситуация, когда по окончании срока договора аренды организация, арендующая помещение, не освобождает его, несмотря на письменное требование собственника и истечение установленного законодательством срока со дня получения такого требования. В этом случае собственник не лишен возможности предъявить виндикационный иск, но на практике собственники (законные владельцы) предпочитают обращаться в арбитражный суд с требованием о выселении или об освобождении незаконно занимаемого помещения. Такой выбор способа защиты объясняется процессуальной экономией, поскольку иски неимущественного характера облагаются меньшей пошлиной по сравнению с имущественными исками).

Иск о признании оспоримой сделки недействительной либо о применении последствий недействительности не-

Содержание требования истца по такому иску состоит в восстановлении прежнего положения или пресечении действий, нарушающих его право. Таким образом, если виндикационный иск служит средством защиты собственником правомочия владения, то с помощью негаторного иска собственник защищает правомочия пользования и распоряжения.

Можно выделить следующие особенности негаторного иска:

1. В отличие от виндикационного иска собственник или иной титульный владелец, обращающийся в суд, сохраняет имущество в своем владении. Нарушение права собственника состоит в том, что ему чинятся препятствия в пользовании или распоряжении им.

2. Необходимым условием для предъявления негаторного иска служит нарушение прав собственника или иного титульного владельца со стороны другого лица, т. е. действия нарушителя должны носить противоправный (то есть незаконный) характер. Если же препятствия в осуществлении права собственности созданы правомерными действиями, собственник не может использовать негаторный иск для защиты своих законных интересов.

3. Существо требования по негаторному иску составляет устранение длящегося нарушения, сохраняющегося к моменту предъявления иска. Поэтому негаторный иск не подвержен действию исковой давности (ст. 208 ГК РФ) и может быть предъявлен в любой момент, пока сохраняется нарушение.

Следует отметить, что в случаях, когда речь идет о защите права законного владения, владелец вправе в целях своей защиты использовать как виндикационный, так и негаторный иски и против собственника имущества.

16.3. Иные способы защиты вещных прав

Обязательственные иски – иски, возникающие из обязательств (иски о возмещении ущерба вследствие причинения вреда, иски, вытекающие из договоров). Содержание иска собственника в таких случаях может состоять в требовании восстановления (ремонта) вещи либо ее замены, либо возмещения стоимости.

Право собственности, как и любое иное вещное право, относится к категории гражданских прав. И в этом смысле ему должна быть обеспечена защита всеми имеющимися в гражданском

Удовлетворение требований кредиторов производится в следующей очередности:

1) в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также по требованиям о компенсации морального вреда⁸;

2) во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;

3) в третью очередь производятся расчеты по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;

4) в четвертую очередь производятся расчеты с другими кредиторами.

При ликвидации банков, привлекающих средства физических лиц, в первую очередь удовлетворяются также требования физических лиц, являющихся кредиторами банков по заключенным с ними договорам банковского вклада и (или) договорам банковского счета (за исключением требований физических лиц по возмещению убытков в форме упущенной выгоды и по уплате сумм финансовых санкций и требований физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, или требований адвокатов, нотариусов, если такие счета открыты для осуществления предусмотренной законом предпринимательской или профессиональной деятельности указанных лиц), требо-

⁸ Порядок и размер капитализации платежей определены Постановлением Правительства РФ от 17.11.2000 г. № 863 «Об утверждении порядка внесения в Фонд социального страхования Российской Федерации капитализированных платежей при ликвидации юридических лиц – страхователей по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний» и Постановлением Фонда социального страхования РФ от 30.07.2001 г. № 72 «Об утверждении методики расчета размера капитализируемых платежей для обеспечения по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний при ликвидации (банкротстве) юридических лиц – страхователей».

вания организации, осуществляющей функции по обязательному страхованию вкладов, в связи с выплатой возмещения по вкладам в соответствии с законом о страховании вкладов физических лиц в банках и Банка России в связи с осуществлением выплат по вкладам физических лиц в банках в соответствии с законом.

Требования кредиторов каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований кредиторов предыдущей очереди. Исключение составляют требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица. Такие требования удовлетворяются за счет средств, полученных от продажи предмета залога, преимущественно перед иными кредиторами, за исключением обязательств перед кредиторами первой и второй очереди, права требования по которым возникли до заключения соответствующего договора залога. Не удовлетворенные за счет средств, полученных от продажи предмета залога, требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица, удовлетворяются в составе требований кредиторов четвертой очереди.

Требования, не удовлетворенные из-за недостаточности имущества, считаются погашенными.

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

Требования, не признанные ликвидационной комиссией, считаются погашенными, если кредитор не обращался с иском в суд либо суд отказал в удовлетворении этих требований.

Юридическое лицо, за исключением казенного предприятия, учреждения, политической партии и религиозной организации, ликвидируется также в соответствии со ст. 65 ГК РФ вследствие признания его несостоятельным (банкротом). В соответствии со ст. 61 ГК РФ, если имущества такого ликвидируемого юридического лица будет недостаточно для удовлетворения требований всех кредиторов, оно может быть ликвидировано лишь в порядке банкротства. Основания и порядок признания несостоятельным (банкротом) юридического лица, а также порядок удовлетворения требований его кредиторов устанавливаются соответствующим Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ.

быть истребованы собственником у добросовестного приобретателя ни при каких условиях.

Для разрешения вопроса о расчетах при возврате имущества из незаконного владения законодатель использует понятия добросовестный и недобросовестный владелец. **Недобросовестный владелец** – это лицо, которое знало или должно было знать, что его владение незаконно. Недобросовестный владелец обязан вернуть или возместить собственнику все доходы, которые он извлек или должен был извлечь за все время владения. Что же касается добросовестного владельца, то аналогичные требования могут быть предъявлены к нему собственником только за период с момента, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности владения или получил повестку по иску собственника о возврате имущества. Кроме того, добросовестный владелец, возвращая имущество собственнику, вправе оставить за собой произведенные им улучшения, если они могут быть отделены без повреждения этого имущества, либо потребовать от собственника возмещения затрат, произведенных на улучшение имущества (ст. 303 ГК РФ).

Течение срока исковой давности по иску об истребовании движимого имущества из чужого незаконного владения начинается со дня обнаружения этого имущества, поскольку защита права в рамках искового производства невозможна до тех пор, пока лицу, чье право нарушено, неизвестен нарушитель права – потенциальный ответчик. При этом смена владельца имущества не является основанием для перерыва исковой давности⁵.

16.2. Негаторный иск

Негаторный иск – требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности или иных вещных прав, не связанных с лишением владения собственника (законного владельца). В законодательстве негаторный иск выражен следующей формулой: «собственник может требовать устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения» (ст. 304 ГК РФ).

⁵ П. 12, 13 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 13.11.2008 г. № 126.

получил плату или иное встречное предоставление за передачу спорного имущества².

Разрешая вопрос о добросовестности приобретателя и определяя круг обстоятельств, о которых он должен был знать, суд учитывает родственные и иные связи между лицами, участвовавшими в заключении сделок, направленных на передачу права собственности. Кроме того, суд учитывает совмещение одним лицом должностей в организациях, совершавших такие сделки, а также участие одних и тех же лиц в уставном капитале этих организаций, родственные и иные связи между ними³.

Если сделке сопутствовали обстоятельства, которые должны были вызвать у приобретателя имущества сомнения в отношении права продавца на отчуждение спорного имущества (в том числе явно заниженная цена продаваемого имущества), приобретатель имущества, проявляя обычную степень осмотрительности, должен предпринять дополнительные меры, направленные на проверку юридической судьбы вещи. В противном случае приобретатель не признается добросовестным. При этом суды исходят из того, что право сторон по своему усмотрению определять цену в договоре (ст. 421 и 424 ГК РФ) при таком подходе не ограничивается, поскольку выводы суда касаются добросовестности ответчика, а не соответствия сделки закону⁴.

У добросовестного приобретателя имущество может быть истребовано собственником лишь в исключительных случаях: если оно было утеряно собственником или лицом, которому оно передано собственником во владение, либо похищено у них или выбыло из их владения иным путем помимо их воли. В отношении таких видов имущества, как деньги и предъявительские ценные бумаги, в ГК РФ (п. 3 ст. 302 ГК РФ) установлено специальное правило, в соответствии с которым они не могут

² П. 4 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 13.11.2008 г. № 126 «Обзор судебной практики по некоторым вопросам, связанным с истребованием имущества из чужого незаконного владения».

³ П. 8 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 13.11.2008 г. № 126.

⁴ П. 9 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 13.11.2008 г. № 126.

ТЕМА 6. ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

6.1. Коммерческие организации

Коммерческие организации могут создаваться в следующих **организационно-правовых формах**:

Хозяйственные общества и товарищества – коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное товариществами или обществами в процессе их деятельности, принадлежит самому товариществу или обществу на праве собственности. Хозяйственные общества и товарищества могут создаваться в следующих формах:

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

Фирменное наименование должно содержать указание на организационно-правовую форму (полное товарищество) и включает имена всех участников либо имя одного или нескольких из участников с добавлением слов «и компания».

Минимальное количество участников полного товарищества – двое, максимальное не ограничено. Лицо может быть участником только одного полного товарищества.

Учредительным документом полного товарищества является учредительный договор. Договором определяются условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, порядок управления деятельностью полного товарищества, процедура выхода учредителей из его состава, условия о размере и составе складочного капитала товарищества, о размере и порядке изменения долей каждого из участников в складочном капитале, о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов.

Управление деятельностью полного товарищества осущест-

вляется по общему согласию всех участников. Учредительным договором товарищества могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов участников.

Каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно либо ведение дел поручено отдельным участникам.

При совместном ведении дел товарищества его участниками для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества. Если ведение дел товарищества поручается его участниками одному или некоторым из них, остальные участники для совершения сделок от имени товарищества должны иметь доверенность от участника (участников), на которого возложено ведение дел товарищества.

1.2. Товарищество на вере (коммандитное товарищество). Данная форма предусматривает два вида участников – полные товарищи со статусом участия и ответственностью как полные товарищи в полном товариществе и вкладчики (или коммандитисты) – которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

К товариществу на вере применяются правила ГК РФ о полном товариществе постольку, поскольку это не противоречит правилам ГК РФ о товариществе на вере.

Фирменное наименование товарищества на вере должно содержать либо имена (наименования) всех полных товарищей и слова «товарищество на вере» или «коммандитное товарищество», либо имя (наименование) не менее чем одного полного товарища с добавлением слов «и компания» и слова «товарищество на вере» или «коммандитное товарищество». При этом если в фирменное наименование товарищества на вере включено имя вкладчика, такой вкладчик становится полным товарищем.

Лицо может быть полным товарищем только в одном товариществе на вере. Участник полного товарищества не может быть полным товарищем в товариществе на вере. Полный товарищ в товариществе на вере не может быть участником полного товарищества.

Товарищество на вере создается и действует на основании

виндикационный иск представляет собой требование о восстановлении владения собственника утраченной вещью, которое не может включать в себя ее замену другим имуществом.

Если индивидуально-определенная вещь погибла (или родовые вещи смешались с другими предметами того же рода), то имущественные интересы бывшего собственника могут быть защищены с помощью других правовых средств, в частности, иском по обязательству из причинения вреда.

2. Истребовать свое имущество собственник вправе только в том случае, если иное лицо владеет им незаконно. При наличии законных оснований владения истребование его собственником не допускается.

3. Даже в тех случаях, когда соответствующее имущество истребуется собственником у лица, владение которого незаконно (беститульно), такое требование подлежит безоговорочному удовлетворению (естественно, при соблюдении первых двух условий) лишь в отношении недобросовестного приобретателя.

Добросовестным признается лишь тот **приобретатель**, который приобрел имущество по возмездной сделке и при этом не знал и не мог знать о том, что лицо, у которого он приобрел имущество, не имело права на его отчуждение (п. 1 ст. 302 ГК РФ). Тот факт, что незаконный владелец узнает впоследствии, что приобрел вещь неправомерно, не может поколебать его правовое положение как добросовестного приобретателя.

При этом покупатель не признается добросовестным приобретателем, если к моменту совершения возмездной сделки в отношении спорного имущества имелись притязания третьих лиц, о которых покупателю было известно, и если эти притязания впоследствии признаны в установленном порядке правомерными¹.

Кроме того, сложившаяся судебная практика не считает приобретателя получившим имущество возмездно (и, соответственно, не признает такого приобретателя добросовестным), если к тому моменту, как он узнал или должен был узнать об отсутствии правомочий у отчуждателя, последний не

¹ П. 24 Постановления Пленума ВАС РФ от 25.02.1998 г. № 8.

ТЕМА 16. ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИХ ВЕЩНЫХ ПРАВ

16.1. Виндикационный иск

Среди правовых мер защиты права собственности важнейшее место занимают гражданско-правовые иски.

Виндикационный иск – требование невладельца вещи к фактическому ее обладателю, не являющемуся ее собственником (законным владельцем), владеющему данной вещью без достаточных установленных законом или договором оснований, об изъятии вещи в натуре.

Таким образом, виндикацией защищается право владения. В ГК РФ виндикационный иск выражен следующей формулой: «собственник вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения» (ст. 301 ГК РФ).

Истцом в данном случае будет выступать невладельца собственник (субъект права хозяйственного ведения или оперативного управления). Истец должен доказать, что именно ему принадлежит право собственности (либо иное вещное право), что оно нарушено и ответчик неправомерно удерживает его имущество.

Ответчик – незаконный владелец, у которого отсутствует правовое основание для удержания вещи и у которого фактически находится вещь. Им может быть и самовольный захватчик (похититель, лицо, присвоившее находку), и лицо, которое приобрело вещь у такого лица.

Условия, соблюдение которых необходимо при предъявлении виндикационных исков:

1. Виндикационные иски могут быть заявлены лишь в отношении индивидуально определенных вещей, сохраняющихся в натуре. Нельзя истребовать из чужого незаконного владения вещи, определенные только родовыми признаками (например, 10 тонн бензина, 200 тонн зерна и т. п.), либо вещи, не сохранившиеся к моменту предъявления иска в результате, скажем, их переработки в производстве капитальной реконструкции строения и т. п. Дело в том, что по своей природе и содержанию

учредительного договора. Учредительный договор подписывается всеми полными товарищами.

Управление деятельностью товарищества на вере осуществляется полными товарищами. Порядок управления и ведения дел такого товарищества его полными товарищами устанавливается ими по правилам ГК РФ о полном товариществе. Вкладчики не вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере, выступать от его имени иначе, как по доверенности. Они не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества.

1.3. Общество с ограниченной ответственностью – учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли. Термин «ограниченная ответственность» означает, что:

– участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей;

– общество не отвечает по обязательствам своих участников.

Правовое положение общества с ограниченной ответственностью детально регламентируется Федеральным законом РФ «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ.

Фирменное наименование общества с ограниченной ответственностью должно содержать наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью».

Число участников общества с ограниченной ответственностью не должно быть более пятидесяти. В противном случае оно подлежит преобразованию в акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока – ликвидации в судебном порядке, если число его участников не уменьшится до установленного законом предела.

Общество с ограниченной ответственностью не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Учредительным документом общества с ограниченной ответственностью является его Устав.

Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью составляется из стоимости долей, приобретенных его

участниками. Уставный капитал определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов. Размер уставного капитала общества должен быть не менее чем десять тысяч рублей.

Высшим органом общества с ограниченной ответственностью является общее собрание его участников.

В обществе с ограниченной ответственностью создается исполнительный орган (коллегиальный (правление, дирекция, др.) и (или) единоличный), осуществляющий текущее руководство его деятельностью и подотчетный общему собранию его участников. Единоличный орган управления обществом (генеральный директор, президент и другие) может быть избран также и не из числа его участников.

Компетенция органов управления обществом, а также порядок принятия ими решений и выступления от имени общества определяются в соответствии с ГК РФ, Законом «Об обществах с ограниченной ответственностью» и уставом общества. Общество с ограниченной ответственностью может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по единогласному решению его участников. Иные основания реорганизации и ликвидации общества, а также порядок его реорганизации и ликвидации определяются законом. Общество с ограниченной ответственностью вправе преобразоваться в хозяйственное общество другого вида, хозяйственное товарищество или производственный кооператив.

1.4. Общество с дополнительной ответственностью. Деятельность общества с дополнительной ответственностью в основном регулируется по правилам, регламентирующим деятельность общества с ограниченной ответственностью.

Фирменное наименование общества с дополнительной ответственностью должно содержать наименование общества и слова «с дополнительной ответственностью».

Особенность общества с дополнительной ответственностью состоит в том, что ответственность участников по его обязательствам не ограничивается размером их первоначального вклада в уставный капитал – участники общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам собственным имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости вкладов, определяемом учредительными документами.

отказа от прав на имущество в порядке, предусмотренном ст. 236 ГК РФ, поскольку это нарушает право собственности на данное имущество их учредителя. В предусмотренных законом случаях учредитель может сам изъять у них соответствующее имущество. В целом же за ними сохраняются все способы охраны своих прав, свойственные субъектам вещных прав и действующие в отношении всех третьих лиц, включая и самого собственника.

Вещный характер прав хозяйственного ведения и оперативного управления проявляется в сохранении их действия в случае смены их собственника (ст. 300 ГК РФ). Смена собственника государственного или муниципального предприятия в смысле ст. 300 ГК РФ возможна лишь путем передачи этого предприятия от одного публичного собственника к другому (например, передача имущества предприятия из государственной собственности в муниципальную). В ином случае речь должна идти о приватизации имущества предприятия, осуществляемой по правилам специального законодательства о приватизации. Учреждение же может быть объектом права собственности любых лиц. Поэтому его отчуждение другому собственнику не обязательно означает его приватизацию, поскольку оно может быть частным изначально.

законом (ст. 295 и 296 ГК РФ), являются недействительными как ничтожные⁸. В то же время в случае, если специальная правоспособность учреждения установлена не законом или иным правовым актом (например, ненормативным правовым актом органа местного самоуправления), сделки, выходящие за пределы специальной правоспособности учреждения, могут быть признаны недействительными по основанию, предусмотренному ст. 173 ГК РФ⁹ (то есть как оспоримые сделки).

Право хозяйственного ведения или оперативного управления на имущество собственника возникает у предприятия или учреждения с момента фактической передачи этого имущества, если иное не установлено законом, иным правовым актом или решением самого собственника (п. 1 ст. 299 ГК РФ). Таким моментом можно считать дату утверждения баланса предприятия или поступления имущества по смете. Важность этого момента связана с тем, что, начиная с него, на предприятие или учреждение переходят обязанности по сохранности соответствующего имущества, закрепленного за ними собственником, и они не вправе и обязаны рассчитываться этим имуществом по обязательствам перед своими кредиторами, тогда как учредитель-собственник по общему правилу уже не отвечает этим имуществом перед своими кредиторами. Прекращение названных вещных прав происходит не только по общим основаниям прекращения соответствующих правоотношений, но и в случаях правомерного изъятия имущества собственником (по основаниям, допускаемым законом). Важно, что в соответствии с п. 3 ст. 299 ГК РФ в качестве таких общих оснований названы основания прекращения права собственности. Это означает, что изъятие данного имущества помимо воли самих предприятий и учреждений допустимо лишь в том же порядке и при тех же условиях, что и изъятие имущества у собственников (ст. 235 ГК РФ).

Исключение из этого правила составляют те случаи, которые отражают ограниченный характер прав названных субъектов. Например, они не вправе прекращать свои правомочия путем

⁸ П. 7 Постановления Пленума ВАС РФ от 25.02.1998 г. № 8.

⁹ П.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 22.06.2006 г. № 21.

К тому же при банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если учредительными документами не установлен иной порядок.

1.5. Акционерное общество – общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций, и участники которого не отвечают по его обязательствам, т. е. несут риск убытков акционерного общества лишь в пределах стоимости своих акций.

Правовое положение акционерного общества детально регламентируется Федеральным законом РФ «Об акционерных обществах» от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ.

Фирменное наименование акционерного общества должно содержать его наименование и указание на то, что общество является акционерным.

Законом предусмотрено два вида акционерных обществ: закрытое и открытое. Акционерное общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров, признается открытым. Такое общество вправе проводить открытую подписку на свои акции и осуществлять свободную продажу таких акций. Напротив, акции закрытого акционерного общества распределяются только среди учредителей или иного заранее определенного круга участников. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на свои акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц. Акционерам закрытого акционерного общества принадлежит преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами. Число участников закрытого акционерного общества не должно превышать пятидесяти, в противном случае оно подлежит преобразованию в открытое акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока – ликвидации в судебном порядке, если их число не уменьшится до установленного законом предела.

Различие между открытым и закрытым акционерным обществом проявляется и в части установления минимального уставного капитала: для открытого акционерного общества – 1000 минимальных размеров оплаты труда, а для закрытого – 100 минимальных размеров оплаты труда. Кроме этого, открытое акционерное общество обязано ежегодно публиковать свою

финансовую отчетность для всеобщего сведения (годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков).

Акционерное общество может быть создано одним лицом или состоять из одного лица в случае приобретения одним акционером всех акций общества. Сведения об этом должны содержаться в уставе общества, быть зарегистрированы и опубликованы для всеобщего сведения. Акционерное общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. Учредительным документом акционерного общества является его устав, утвержденный учредителями.

Высшим органом управления акционерным обществом является общее собрание его акционеров. В обществе с числом акционеров более пятидесяти создается совет директоров (наблюдательный совет). В обществе создается также исполнительный орган, который может быть коллегиальным (правление, дирекция) и (или) единоличным (директор, генеральный директор). Он осуществляет текущее руководство деятельностью общества и подотчетен совету директоров (наблюдательному совету) и общему собранию акционеров.

Акционерное общество может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по решению общего собрания акционеров. Иные основания и порядок реорганизации и ликвидации акционерного общества определяются законом.

Акционерное общество вправе преобразоваться в общество с ограниченной ответственностью или в производственный кооператив, а также по единогласному решению всех акционеров – в некоммерческое партнерство.

2. Производственный кооператив (артель) – это добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт различной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание услуг), основанное на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов.

Правовое положение кооператива определяется ст. 107–112 ГК РФ, а также Федеральным законом «О производственных кооперативах» от 08.05.1996 г. № 41-ФЗ.

нием собственника. Полученные от ведения такой деятельности доходы и приобретенное за их счет имущество поступают в «самостоятельное распоряжение» учреждения и учитываются им на отдельном балансе (п. 2 ст. 298 ГК РФ). То есть учреждение получает два вида имущества, закрепленных за ним на разном правовом режиме и по-разному оформленных. Одна часть имущества учреждения, полученная им от собственника по смете, находится у него на праве оперативного управления. Другая часть, заработанная самим учреждением и учитываемая на отдельном балансе, находится на особом вещном праве, прямо не названном законодателем.

Сложившаяся судебно-арбитражная практика позволяет выделить следующие признаки особого вещного права на имущество, полученное учреждением от приносящей доходы деятельности:

1) учреждение в силу статей 120, 296, 298 ГК РФ не может обладать данным имуществом на праве собственности⁵;

2) доходы и приобретенное на эти доходы имущество, учитываемые на отдельном балансе, не могут быть изъяты у учреждений по решениям комитетов по управлению имуществом или других государственных и муниципальных органов, в том числе и в тех случаях, когда они не используются или используются не по целевому назначению⁶;

3) поскольку в силу п. 2 ст. 120 ГК РФ учреждение отвечает по своим обязательствам только находящимися в его распоряжении денежными средствами, по долгам учреждения не может быть обращено взыскание на иное имущество, как закрепленное за учреждением на праве оперативного управления, так и приобретенное за счет доходов, полученных от приносящей доход деятельности⁷.

Следует учитывать, что сделки, совершенные субъектами права хозяйственного ведения и права оперативного управления по отчуждению имущества вопреки ограничениям, установленным

⁵ П. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 22.06.2006 г. № 21.

⁶ П. 10 Постановления Пленума ВАС РФ «О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» от 25.02.1998 г. № 8.

⁷ П. 3 Постановления Пленума ВАС РФ от 22.06.2006 г. № 21.

лено федеральными законами или иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Казенное предприятие вправе распоряжаться принадлежащим ему имуществом, в том числе с согласия собственника такого имущества, только в пределах, не лишающих его возможности осуществлять деятельность, предмет и цели которой определены уставом такого предприятия (п. 2 ст. 19 Закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»).

Что касается **учреждения**, то оно в соответствии с п. 1 ст. 298 ГК РФ вообще лишено права распоряжения, в том числе отчуждения, закрепленным за ним имуществом или имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете (кроме распоряжения денежными средствами, расходующимися им по смете в строгом соответствии с их целевым назначением).

Таким образом, учреждение даже с согласия собственника не вправе отчуждать закрепленное за ним как движимое, так и недвижимое имущество собственника. В свою очередь, собственник, передав учреждению имущество на праве оперативного управления, не вправе распоряжаться таким имуществом независимо от наличия или отсутствия согласия учреждения⁴. При возникновении необходимости отчуждения имущества, закрепленного за учреждением на праве оперативного управления, собственнику необходимо вначале прекратить право оперативного управления учреждением на данное имущество путем изъятия этого имущества как неиспользуемого или излишнего, и только после этого собственник вправе от своего имени произвести отчуждение принадлежащего ему имущества.

Особенностью правового положения учреждения как финансируемой собственником некоммерческой организации является возможность осуществления им «приносящей доходы» (предпринимательской) деятельности в соответствии с учредительными документами, то есть закрепленным в них разреше-

⁴ П. 9 Постановления Пленума ВАС РФ «О некоторых вопросах практики рассмотрения арбитражными судами споров с участием государственных и муниципальных учреждений, связанных с применением ст. 120 ГК РФ» от 22.06.2006 г. № 21.

Фирменное наименование кооператива должно содержать его наименование и слова «производственный кооператив» или «артель».

Число членов кооператива не должно быть менее пяти. Законом и учредительными документами производственного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц.

Учредительным документом производственного кооператива является его устав, утверждаемый общим собранием его членов.

Кооператив отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему на праве собственности имуществом. Участники отвечают субсидиарно по обязательствам кооператива в размере, определяемом уставом конкретного кооператива.

Высшим органом управления кооперативом является общее собрание его членов. В кооперативе с числом членов более пятидесяти может быть создан наблюдательный совет, который осуществляет контроль за деятельностью исполнительных органов кооператива. Исполнительными органами кооператива являются правление и (или) его председатель. Они осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива и подотчетны наблюдательному совету и общему собранию членов кооператива. Членами наблюдательного совета и правления кооператива, а также председателем кооператива могут быть только члены кооператива.

Производственный кооператив может быть добровольно реорганизован или ликвидирован по решению общего собрания его членов. Иные основания и порядок реорганизации и ликвидации кооператива определяются законом.

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

3. Государственные и муниципальные унитарные предприятия. Унитарное предприятие (ст. 113 ГК РФ) – это коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество унитарного предприятия является неделимым и не распределяется по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками данного предприятия. Унитарное предприятие обладает закреп-

пленным за ним имуществом не на праве собственности, а на основании иных вещных прав:

- право хозяйственного ведения (ст. 114 ГК РФ). Такие предприятия являются коммерческими организациями и сами отвечают по своим долгам, собственник по их долгам не отвечает, кроме случая, указанного в ст. 56 ГК РФ;

- право оперативного управления (ст. 115 ГК РФ) (федеральные казенные предприятия). Казенные предприятия сами отвечают по своим долгам, но если их имущества недостаточно, то субсидиарно (дополнительно) отвечает Российская Федерация. Это, как правило, предприятия оборонной промышленности и казенные предприятия мест лишения свободы.

Правовое положение государственных и муниципальных унитарных предприятий определяется ГК РФ и Законом «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» от 14.11.2002 г. № 161-ФЗ.

В форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия.

Полное фирменное наименование государственного или муниципального предприятия на русском языке должно содержать слова «федеральное государственное предприятие», «государственное предприятие» или «муниципальное предприятие» и указание на собственника его имущества – Российскую Федерацию, субъект Российской Федерации или муниципальное образование.

Полное фирменное наименование казенного предприятия на русском языке должно содержать слова «федеральное казенное предприятие», «казенное предприятие» или «муниципальное казенное предприятие» и указание на собственника его имущества – Российскую Федерацию, субъект Российской Федерации или муниципальное образование.

Учредителем унитарного предприятия может выступать Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование.

Решение об учреждении федерального государственного предприятия принимается Правительством РФ или федеральными органами исполнительной власти в соответствии с актами, определяющими компетенцию таких органов. Решение об учреждении государственного предприятия субъекта Россий-

Собственник-учредитель вправе изъять у субъекта права оперативного управления излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению (п. 2 ст. 296 ГК РФ).

При рассмотрении дел по заявлениям учреждений или казенных предприятий о признании недействительными актов управомоченных собственником органов об изъятии или распоряжении имуществом, принадлежащим учреждениям или казенным предприятиям на праве оперативного управления, судам предписано исходить из того, что бремя доказывания наличия обстоятельств, являющихся основаниями для изъятия либо иного распоряжения имуществом, возложено на управомоченный собственником орган³.

ГК РФ специально регламентирует объем правомочия распоряжения, принадлежащего субъекту права оперативного управления.

В соответствии со ст. 19 Закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» федеральное **казенное предприятие** вправе отчуждать или иным способом распоряжаться принадлежащим ему имуществом только с согласия Правительства РФ или уполномоченного им федерального органа исполнительной власти. Казенное предприятие субъекта Российской Федерации вправе отчуждать или иным способом распоряжаться принадлежащим ему имуществом только с согласия уполномоченного органа государственной власти субъекта Российской Федерации. Муниципальное казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться принадлежащим ему имуществом только с согласия уполномоченного органа местного самоуправления.

Уставом казенного предприятия могут быть предусмотрены виды и (или) размер иных сделок, совершение которых не может осуществляться без согласия собственника имущества такого предприятия.

Казенное предприятие самостоятельно реализует произведенную им продукцию (работы, услуги), если иное не установ-

³ П. 41 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8.

Кроме этого, поскольку закон устанавливает принцип специальной правоспособности унитарных предприятий (ст. 49 ГК РФ), действия предприятия по распоряжению закрепленным за ним имуществом собственника должны быть обусловлены, прежде всего, задачами его уставной деятельности и целевым назначением предоставленного для выполнения этих задач имущества. Поэтому движимым и недвижимым имуществом государственное или муниципальное предприятие распоряжается только в пределах, не лишающих его возможности осуществлять деятельность, цели, предмет, виды которой определены уставом такого предприятия. Сделки, совершенные государственным или муниципальным предприятием с нарушением этого требования, являются ничтожными (п. 3 ст. 18 Закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»).

Закон не предусматривает возможности для учредителя-собственника произвольно ограничивать правомочия по владению и пользованию закрепленным за унитарным предприятием имуществом, в частности изымать его без согласия такого предприятия (если речь не идет о его ликвидации или реорганизации). Подобные ограничения не могут устанавливаться иными (подзаконными) правовыми актами.

Собственник (управомоченный им орган) не наделен правом изымать, передавать в аренду либо иным образом распоряжаться имуществом, находящимся в хозяйственном ведении государственного (муниципального) предприятия. Акты государственных органов и органов местного самоуправления по распоряжению имуществом, принадлежащим государственным (муниципальным) предприятиям на праве хозяйственного ведения, по требованиям этих предприятий должны признаваться недействительными².

Право оперативного управления в соответствии с п. 1 ст. 296 ГК РФ – это право учреждения или казенного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться закрепленным за ним имуществом собственника в пределах, установленных законом, в соответствии с целями его деятельности, заданиями собственника и назначением имущества.

² П. 40 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8.

ской Федерации или муниципального предприятия принимается уполномоченным органом государственной власти субъекта Российской Федерации или органом местного самоуправления в соответствии с актами, определяющими компетенцию таких органов.

Федеральное казенное предприятие учреждается решением Правительства РФ. Казенное предприятие субъекта Российской Федерации учреждается решением органа государственной власти субъекта Российской Федерации, которому в соответствии с актами, определяющими статус этого органа, предоставлено право принятия такого решения. Муниципальное казенное предприятие учреждается решением органа местного самоуправления, которому в соответствии с актами, определяющими статус этого органа, предоставлено право принятия такого решения.

Учредительным документом унитарного предприятия является его устав. Устав унитарного предприятия утверждается уполномоченными государственными органами Российской Федерации, государственными органами субъекта Российской Федерации или органами местного самоуправления. Распоряжением Минимущества РФ от 11.12.2003 г. № 6945-р утвержден Примерный устав федерального государственного унитарного предприятия.

Уставным фондом государственного или муниципального предприятия определяется минимальный размер его имущества, гарантирующего интересы кредиторов такого предприятия. Размер уставного фонда государственного предприятия должен составлять не менее чем пять тысяч минимальных размеров оплаты труда, установленных федеральным законом на дату государственной регистрации государственного предприятия, муниципального предприятия – не менее чем одну тысячу. В казенном предприятии уставный фонд не формируется.

Органом унитарного предприятия является руководитель, который назначается собственником либо уполномоченным собственником органом и им подотчетен.

Унитарное предприятие может быть ликвидировано по решению собственника его имущества. Унитарное предприятие может быть также ликвидировано по решению суда по основаниям и в порядке, которые установлены ГК РФ и иными федеральными законами.

Унитарное предприятие может быть преобразовано по решению собственника его имущества в государственное или муниципальное учреждение. Преобразование унитарного предприятия в организации иной организационно-правовой формы осуществляется в соответствии с законодательством о приватизации.

Данный перечень является ограничивающим, и создание коммерческих организаций в каких-либо иных формах не допускается.

6.2. Некоммерческие организации

Правовое положение, порядок создания, деятельности, реорганизации и ликвидации некоммерческих организаций определяются нормами ГК РФ, а также Федеральным законом РФ «О некоммерческих организациях»¹.

Некоммерческой организацией является организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками. Некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ.

Некоммерческие организации могут создаваться в следующих организационно-правовых формах:

1. Общественные и религиозные организации (объединения) – добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей (ст. 117 ГК РФ, ст. 6 Закона). Участники (члены) общественных и религиозных организаций (объединений) не

тивными правовыми актами. Исключения составляют случаи, предусмотренные Законом «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»:

1) предприятие не вправе без согласия собственника совершать сделки, связанные с предоставлением займов, поручительств, получением банковских гарантий, с иными обременениями, уступкой требований, переводом долга, а также заключать договоры простого товарищества (ч. 4 ст. 18 Закона);

2) предприятие не вправе без согласия собственника совершать крупные сделки. При этом крупной сделкой является сделка или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения унитарным предприятием прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет более десяти процентов уставного фонда унитарного предприятия или более чем в 50 тысяч раз превышает установленный Федеральным законом минимальный размер оплаты труда (ст. 23 Закона);

3) предприятие не вправе без согласия собственника совершать сделки, в которых имеется заинтересованность.

Руководитель унитарного предприятия признается заинтересованным в совершении унитарным предприятием сделки в случаях, если он, его супруг, родители, дети, братья, сестры и (или) их аффилированные лица, признаваемые таковыми в соответствии с законодательством Российской Федерации:

– являются стороной сделки или выступают в интересах третьих лиц в их отношениях с унитарным предприятием;

– владеют (каждый в отдельности или в совокупности) двадцатью и более процентами акций (долей, паев) юридического лица, являющегося стороной сделки или выступающего в интересах третьих лиц в их отношениях с унитарным предприятием;

– занимают должности в органах управления юридического лица, являющегося стороной сделки или выступающего в интересах третьих лиц в их отношениях с унитарным предприятием;

– в иных определенных уставом унитарного предприятия случаях (ст. 22 Закона);

4) уставом предприятия могут быть предусмотрены виды и (или) размер иных сделок, совершение которых не может осуществляться без согласия собственника имущества такого предприятия (п. 4 ст. 18 Закона).

¹ Федеральный закон РФ от 12.01.1996 г. № 7-ФЗ (ред. от 02.02.2006).

рые их субъекты получают от собственника на закрепляемое за ними имущество.

В соответствии со ст. 194 ГК РФ **право хозяйственного ведения** – это право государственного или муниципального унитарного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом собственника в пределах, установленных законом или иными правовыми актами.

Имуществом, находящимся у предприятий на праве хозяйственного ведения, они отвечают по своим собственным долгам и не отвечают по обязательствам создавшего их собственника, поскольку оно становится «распределенным» государственным или муниципальным имуществом (абз. 1 п. 4 ст. 214 и абз. 1 п. 3 ст. 215 ГК РФ).

В отношении такого имущества собственник-учредитель сохраняет правомочия, предусмотренные п. 1 ст. 295 ГК РФ. Он вправе:

- создать унитарное предприятие (включая назначение директора, утверждение устава и определение предмета и целей деятельности предприятия);
- реорганизовать и ликвидировать предприятие (только в этой ситуации допускается изъятие и прераспределение переданного собственником предприятию имущества без согласия последнего, но с соблюдением его прав и интересов);
- осуществлять контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества (в частности, проведение периодических проверок его деятельности);
- получать часть прибыли от использования переданного предприятию имущества. Государственное или муниципальное предприятие ежегодно перечисляет в соответствующий бюджет часть прибыли, остающейся в его распоряжении после уплаты налогов и иных обязательных платежей.

Продажа, сдача в аренду или залог, внесение в качестве вклада в уставный или складочный капитал обществ и товариществ и иные формы распоряжения недвижимым имуществом не допускаются без согласия собственника.

Государственное или муниципальное предприятие распоряжается движимым имуществом, принадлежащим ему на праве хозяйственного ведения, самостоятельно, за исключением случаев, установленных федеральными законами и иными норма-

сохраняют прав на переданное ими этим организациям в собственность имущество, в том числе на членские взносы. Участники (члены) общественных и религиозных организаций (объединений) не отвечают по обязательствам указанных организаций (объединений), а указанные организации (объединения) не отвечают по обязательствам своих членов.

Правовой статус общественных организаций (объединений) определяется Федеральным законом «Об общественных объединениях»². Особенности правового положения религиозных организаций определяются Федеральным законом «О свободе совести и о религиозных объединениях»³.

2. Социальные, благотворительные и иные фонды (ст. 118–119 ГК РФ, ст. 7 Закона). **Фондом** признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов и преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели. Имущество, переданное фонду его учредителями (учредителем), является собственностью фонда. Фонд использует имущество для целей, определенных уставом фонда. Органом фонда является Попечительский совет, который осуществляет надзор за деятельностью фонда, принятием другими органами фонда решений и обеспечением их исполнения, использованием средств фонда, соблюдением фондом законодательства. Попечительский совет фонда осуществляет свою деятельность на общественных началах.

В зависимости от целей деятельности могут создаваться различные виды фондов. В частности, деятельность фонда, созданного в целях благотворительности, регулируется Федеральным законом «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях»⁴. Фонд может рассматриваться и как одна из организационно-правовых форм общественного объединения и действовать в соответствии с Федеральным законом «Об общественных объединениях».

² Федеральный закон РФ от 19.05.1995 г. № 82-ФЗ (ред. от 02.02.2006).

³ Федеральный закон РФ от 19.09.1997 г. № 125-ФЗ (ред. от 29.06.2004).

⁴ Федеральный закон РФ от 11.08.1995 г. № 135-ФЗ (ред. от 22.08.2004).

3. Государственная корпорация (ст. 7.1 Закона) – не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного взноса и созданная для осуществления социальных, управленческих или иных общественно полезных функций. Государственная корпорация создается на основании Федерального закона. Имущество, переданное государственной корпорации Российской Федерацией, является собственностью государственной корпорации. Особенности правового положения государственной корпорации устанавливаются законом, предусматривающим создание государственной корпорации. **Для создания государственной корпорации не требуется учредительных документов**, предусмотренных ст. 52 ГК РФ.

В частности, в форме государственной корпорации создано Агентство по страхованию вкладов, созданное в целях осуществления функций по обязательному страхованию вкладов населения и осуществляющее свою деятельность на основании Федерального закона «О страховании вкладов физических лиц в банках Российской Федерации»⁵. В целях осуществления управленческих и иных общественно полезных функций, связанных со строительством и организацией эксплуатации объектов, необходимых для проведения XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 г. в городе Сочи, а также для развития города Сочи как горно-климатического курорта, создана Государственная корпорация по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горно-климатического курорта⁶.

4. Учреждения (ст. 120 ГК РФ) – некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера. Учреждение может быть создано гражданином или юридическим лицом (**частное учреждение**) либо соответственно Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации, муниципальным образованием (**государственное или муниципальное учреждение**).

⁵ Федеральный закон РФ от 23.12.2003 г. № 177-ФЗ (ред. от 20.10.2005).

⁶ Федеральный закон от 30.10.2007 г. № 238-ФЗ (ред. от 17.07.2009).

к другому лицу (за исключением перехода таких прав к самому сервитутарию в соответствии с положением римского права: «никто не может иметь права сервитута на свои вещи») сервитут сохраняется. Вместе с тем сервитутарий не вправе отчуждать свое сервитутное право другим лицам (ст. 275 ГК РФ).

Сервитут может быть прекращен в следующих случаях (ст. 276 ГК РФ):

- по требованию собственника земельного участка, обремененного сервитутом, ввиду отпадения оснований, по которым он был установлен;

- по соглашению сторон либо по решению суда в случае, если в результате обременения сервитутом недвижимость не может использоваться в соответствии с назначением.

15.2. Вещные права юридических лиц по хозяйственному использованию имущества собственника

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления составляют особую разновидность вещных прав. Это – вещные права юридических лиц по хозяйственному и иному использованию имущества собственника.

Субъектами права хозяйственного ведения и права оперативного управления могут быть только юридические лица и притом не любые, а лишь существующие в специальных организационно-правовых формах – «предприятия» и «учреждения». Субъектами права хозяйственного ведения по действующему законодательству может быть только государственное или муниципальное унитарное предприятие (ст. 113–114 ГК РФ) как разновидность коммерческих организаций. Субъектом права оперативного управления теперь могут быть как унитарные (казенные) предприятия (ст. 115 ГК РФ), относящиеся к категории коммерческих организаций, так и учреждения (ст. 120 ГК РФ), относящиеся к некоммерческим организациям. При этом такие учреждения могут создаваться как государственными и муниципальными образованиями, так и другими (частными) собственниками – гражданами и юридическими лицами.

Различие прав хозяйственного ведения и оперативного управления состоит в содержании и объеме правомочий, кото-

праве пожизненного наследуемого владения или праве постоянного пользования.

Частный сервитут может устанавливаться для:

- обеспечения прохода и проезда через соседний земельный участок;
- прокладки и эксплуатации линий электропередачи, связи и трубопроводов;
- обеспечения водоснабжения и мелиорации;
- других нужд собственника недвижимого имущества, которые не могут быть обеспечены без установления сервитута.

Сервитутарий вправе при недостижении соглашения об установлении или условиях сервитута обращаться в суд в порядке исковой защиты.

Установление сервитута в судебном порядке возможно при наличии следующих условий:

1. Осуществление сервитута должно быть наименее обременительным для земельного участка, в отношении которого он установлен.

2. Собственник земельного участка, обремененного частным сервитутом, вправе требовать соразмерную плату от лиц, в интересах которых установлен сервитут, если иное не предусмотрено федеральными законами.

Собственнику земельного участка, обремененного публичным сервитутом, также предоставлено право требовать от органа государственной власти или органа местного самоуправления, установивших публичный сервитут, соразмерную плату. Однако такая оплата будет иметь место только в том случае, если установление публичного сервитута приводит к существенным затруднениям в использовании земельного участка.

3. Лица, права и законные интересы которых затрагиваются установлением сервитута, могут осуществлять защиту своих прав в судебном порядке.

4. Сервитуты подлежат государственной регистрации в соответствии с Федеральным законом «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

5. Обременение недвижимости сервитутом не лишает собственника прав владения, пользования или распоряжения (в том числе отчуждения).

В случае перехода прав на обремененный сервитутом участок

Государственное или муниципальное учреждение может быть **бюджетным** или **автономным** учреждением.

Частные и бюджетные учреждения полностью или частично финансируются собственником их имущества. Частное или бюджетное учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При недостаточности указанных денежных средств субсидиарную ответственность по обязательствам такого учреждения несет собственник его имущества.

Правовое положение **автономных учреждений** определяется специальным законом⁷. Автономное учреждение отвечает по своим обязательствам всем закрепленным за ним имуществом, за исключением недвижимого имущества и особо ценного движимого имущества, закрепленным за автономным учреждением собственником этого имущества или приобретенным автономным учреждением за счет выделенных таким собственником средств. В данном случае под особо ценным движимым имуществом понимается имущество, без которого осуществление автономным учреждением своей уставной деятельности будет существенно затруднено. Виды такого имущества определяются в порядке, устанавливаемом Постановлением Правительства РФ от 31.05.2007 г. № 337.

Собственник имущества автономного учреждения не несет ответственность по обязательствам автономного учреждения. Доходы автономного учреждения поступают в его самостоятельное распоряжение и используются им для достижения целей, ради которых оно создано, если иное не предусмотрено законом. Собственник имущества автономного учреждения не имеет права на получение доходов от осуществления автономным учреждением деятельности и использования закрепленного за автономным учреждением имущества. К компетенции собственника автономного учреждения относятся вопросы создания, реорганизации, ликвидации учреждения, утверждение устава, назначение руководителя, одобрение крупных сделок и

⁷ Федеральный закон РФ от 03.11.2006 г. № 174-ФЗ (ред. от 24.07.2007) «Об автономных учреждениях».

сделок с заинтересованностью. Контрольные функции возложены на Наблюдательный Совет учреждения (вопросы аудита, планов финансово-хозяйственной деятельности, создание и ликвидация филиалов и представительств и т. п.). Функции единоличного исполнительного органа осуществляет руководитель учреждения (генеральный директор, главный врач, ректор, управляющий и т. п.).

5. Объединения юридических лиц: ассоциации и союзы (ст. 121–123 ГК РФ, ст. 11 Закона). И некоммерческие, и коммерческие юридические лица могут объединяться в ассоциации и союзы в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов. Члены ассоциации (союза) сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица.

6. Некоммерческое партнерство (ст. 8 Закона) – основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами или юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении деятельности, направленной на достижение социальных, благотворительных, образовательных, научных или управленческих целей.

Некоммерческое партнерство вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых оно создано.

Если иное не установлено федеральным законом или учредительными документами некоммерческого партнерства, участники партнерства вправе:

1) получать при выходе из некоммерческого партнерства часть его имущества или стоимость этого имущества в пределах стоимости имущества, переданного членами некоммерческого партнерства в его собственность, за исключением членских взносов, в порядке, предусмотренном учредительными документами некоммерческого партнерства;

2) получать в случае ликвидации некоммерческого партнерства часть его имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, либо стоимость этого имущества в пределах стоимости имущества, переданного членами некоммерческого партнерства в его собственность.

7. Автономная некоммерческая организация (ст. 10 Закона) – это не имеющая членства некоммерческая организация,

Земельным (ст. 23 ЗК РФ), а также водным (ст. 43 ВК РФ) законодательством предусмотрены два вида сервитута: частный и публичный.

Публичный сервитут устанавливается законом или иным нормативным правовым актом Российской Федерации, субъекта РФ, органа местного самоуправления в случаях, если это необходимо для обеспечения интересов государства, местного самоуправления или местного населения, без изъятия земельных участков.

Публичный сервитут может устанавливаться для:

- прохода или проезда через земельный участок;
- использования земельного участка в целях ремонта коммунальных, инженерных, электрических и других линий и сетей, а также объектов транспортной инфраструктуры;
- размещения на земельном участке межевых и геодезических знаков и подъездов к ним;
- проведения дренажных работ на земельном участке;
- забора воды и водопоя;
- прогона скота через земельный участок;
- сенокоса или пастбы скота;
- использования земельного участка в целях охоты, ловли рыбы в расположенном на земельном участке замкнутом водоеме, сбора дикорастущих растений;
- временного пользования земельным участком в целях проведения изыскательских, исследовательских и других работ;
- свободного доступа к прибрежной полосе.

В случаях, если установление публичного сервитута приводит к невозможности использования земельного участка, собственник земельного участка, землепользователь или землевладелец вправе требовать изъятия, в том числе путем выкупа, у него данного земельного участка с возмещением органом государственной власти или органом местного самоуправления, установившими публичный сервитут, убытков или предоставления равноценного земельного участка с возмещением убытков.

Частный сервитут устанавливается по соглашению между лицом, требующим установления сервитута (сервитуарием), и собственником соседнего участка.

Сервитуарием могут быть собственники соседних земельных участков, а также лица, которым такой участок предоставлен на

Субъекты права постоянного (бессрочного) пользования земельными участками не вправе никаким образом распоряжаться ими. К подобным сделкам применяются правила ст. 168 ГК РФ, устанавливающие презумпцию ничтожности недействительной сделки.

Пожизненное наследуемое владение земельным участком. Объектом права пожизненного владения земельным участком являются только земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, предоставленные гражданам до введения в действие Земельного кодекса РФ.

Субъектами права пожизненного наследуемого владения могут быть только граждане. С 29.10.2001 г. (дата официального опубликования ЗК РФ) предоставление земельных участков гражданам на праве пожизненного наследуемого владения не допускается. Однако при этом право пожизненного наследуемого владения, приобретенное гражданином до этой даты, сохраняется. Таким гражданам предоставлено право приобрести соответствующие участки в собственность.

Гражданин, обладающий правом пожизненного наследуемого владения, имеет права владения и пользования земельным участком, передаваемые по наследству. Распоряжение таким участком не допускается, за исключением перехода прав на земельный участок по наследству (ст. 267 ГК РФ). Владелец земельного участка вправе возводить на нем здания, сооружения и создавать другое недвижимое имущество, приобретая на него право собственности.

Право ограниченного пользования чужим земельным участком (сервитут). Сервитут заключается в праве собственника недвижимого имущества (земельного участка, другой недвижимости) ограничено пользоваться соседней, а в необходимых случаях и другой (соседствующей с соседней) недвижимостью. Право требовать установления сервитута от собственников соседних участков предоставлено ст. 274 ГК РФ.

Различают вещные и личные сервитуты. Вещные – служат интересам собственника недвижимости. Личные – не связаны с осуществлением права собственности (ими могут быть обременения унаследованных объектов недвижимости по завещательному отказу (легату), в том числе пожизненное пользование жилым домом или частью его при наследовании по завещанию).

Сервитут может быть срочным или постоянным.

учрежденная гражданами или юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов в целях предоставления услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, спорта и иных услуг. Учредители автономной некоммерческой организации могут пользоваться ее услугами только на равных условиях с другими лицами.

8. Потребительские кооперативы (ст. 116 ГК РФ) – 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.

Члены потребительского кооператива обязаны в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса покрыть образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов. В случае невыполнения этой обязанности кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов. Члены потребительского кооператива солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива.

Доходы, полученные потребительским кооперативом от предпринимательской деятельности, осуществляемой кооперативом в соответствии с законом и уставом, распределяются между его членами.

Правовое положение потребительских кооперативов, а также права и обязанности их членов определяются в соответствии с ГК РФ такими специальными законами, как ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»⁸, Законом «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзов) в Российской Федерации»⁹, ФЗ «О кредитных потребительских кооперативах граждан»¹⁰, ФЗ «О жилищных накопительных кооперативах»¹¹.

Данный перечень не является исчерпывающим, некоммерческие организации могут создаваться и в иных формах, преду-

⁸ Федеральный закон РФ от 08.12.1995 г. № 193-ФЗ (ред. от 11.06.2003).

⁹ Закон РФ от 19.06.1992 г. № 3085-1 (ред. от 21.03.2002).

¹⁰ Федеральный закон РФ от 07.08.2001 г. № 117-ФЗ.

¹¹ Федеральный закон РФ от 30.12.2004 г. № 215-ФЗ.

смотренных законом. В частности, отдельными законами предусмотрены такие специальные организационно-правовые формы некоммерческих организаций, как торгово-промышленные палаты¹², товарищества собственников жилья¹³.

Кроме этого, ФЗ «О некоммерческих организациях» содержит определение иностранной некоммерческой неправительственной организации. В соответствии с п. 4 ст. 2 Закона под иностранной некоммерческой неправительственной организацией понимается организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками, созданная за пределами территории Российской Федерации в соответствии с законодательством иностранного государства, учредителями (участниками) которой не являются государственные органы.

Иностранная некоммерческая неправительственная организация осуществляет свою деятельность на территории Российской Федерации через свои структурные подразделения – отделения, филиалы и представительства.

Структурное подразделение – отделение иностранной некоммерческой неправительственной организации признается формой некоммерческой организации и подлежит государственной регистрации в порядке, предусмотренном ст. 13.1 Закона. Такие структурные подразделения приобретают правоспособность на территории Российской Федерации со дня внесения в реестр филиалов и представительств международных организаций и иностранных некоммерческих неправительственных организаций сведений о соответствующем структурном подразделении в порядке, предусмотренном ст. 13.2 Закона.

¹² Закон РФ от 07.07.1993 г. № 5340-1 «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации».

¹³ Жилищный кодекс РФ (раздел VI) от 29.12.2004 г. (ред. от 31.12.2005 г.).

государственным и муниципальным учреждениям, казенным предприятиям, а также органам государственной власти и органам местного самоуправления.

Иным юридическим лицам, а также гражданам земельные участки в постоянное (бессрочное) пользование не предоставляются. Однако возникшее у граждан или юридических лиц до введения в действие Земельного кодекса РФ право постоянного (бессрочного) пользования сохраняется. При этом на указанных юридических лиц была возложена обязанность до 01.01.2004 г. переоформить право постоянного (бессрочного) пользования земельными участками на право аренды земельных участков или приобрести земельные участки в собственность. Как разъяснил Конституционный Суд РФ, «указание в пункте 2 статьи 3 Федерального закона «О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации» на возможность для юридического лица по своему желанию приобрести земельный участок в собственность или использовать его на правах арендатора (после соответствующего переоформления), при том, что в соответствии с пунктом 3 статьи 20 Земельного кодекса Российской Федерации, за ним сохраняется право постоянного (бессрочного) пользования этим участком, свидетельствует о предоставлении права выбора самому юридическому лицу и отсутствии какого-либо произвольного ограничения свободы в заключении договора»¹. На граждан же подобная обязанность не возлагается. Однако им предоставлено право приобрести соответствующие земельные участки в собственность.

Лицо, которому земельный участок предоставлен в постоянное пользование, осуществляет владение и пользование этим участком в пределах, установленных законом, иными правовыми актами и актом о предоставлении участка в пользование. При этом, если иное не предусмотрено законом, он вправе использовать предоставленный участок в целях, для которых он предоставлен, включая возведение для этих целей на участке зданий, сооружений и другого недвижимого имущества. В случае если соответствующее имущество создано лицом для себя, то оно является его собственностью.

¹ Определение Конституционного Суда РФ от 25 декабря 2003 г. № 512-О.

ТЕМА 15. ОГРАНИЧЕННЫЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

Право собственности является основополагающим (первоначальным) вещным правом. Все иные вещные права производны от него и являются ограниченными вещными правами. Ограниченные вещные права всегда предполагают право собственности другого лица на конкретную вещь. Такие права на имущество принадлежат лицам, не являющимся его собственником, но тем не менее получающим возможность в том или ином (ограниченном) отношении использовать чужое имущество в своих интересах без посредства собственника, в том числе иногда и помимо его воли.

Перечень таких ограниченных вещных прав содержится в п. 1 ст. 216 ГК РФ. К ним отнесены две группы таких прав:

- вещные права по использованию чужих земельных участков (право пожизненного наследуемого владения, право постоянного (бессрочного) пользования и сервитуты);
- вещные права юридических лиц на хозяйствование с имуществом собственника (право хозяйственного ведения и право оперативного управления).

Кроме этого, к вещным правам относят и иные виды прав на имущество, в частности, предусмотренные ст. 292 ГК РФ права членов семьи собственника жилого помещения, а также право залогодержателя на заложенное имущество, добросовестное и открытое владение.

15.1. Вещные права по использованию чужих земельных участков

Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком. Объектом права постоянного (бессрочного) пользования могут быть только земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности. Соответственно, указанные участки передаются в пользование по решению уполномоченного на то государственного или муниципального органа.

В соответствии со ст. 268 ГК РФ и ст. 20 ЗК РФ в постоянное (бессрочное) пользование земельные участки предоставляются

ТЕМА 7. НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТЬ (БАНКРОТСТВО) ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

7.1. Понятие несостоятельности (банкротства)

Основания и порядок признания несостоятельным (банкротом) юридического лица устанавливаются Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ.

В соответствии со ст. 65 ГК РФ несостоятельными по решению суда могут быть признаны коммерческие организации, за исключением казенных предприятий, потребительские кооперативы, благотворительные и иные фонды. Признание судом юридического лица банкротом влечет его ликвидацию. Те же организации, а также казенные предприятия, могут совместно с кредиторами объявить о своем банкротстве и о добровольной ликвидации.

Под несостоятельностью (банкротством) понимается признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей (ст. 2 Закона «О несостоятельности (банкротстве)»).

Если в роли должника выступает организация (юридическое лицо), то она считается неспособной удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам или исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязанности не исполнены в течение трех месяцев с наступления даты их исполнения.

Для признания банкротом гражданина, не являющегося индивидуальным предпринимателем, необходимо также, чтобы сумма задолженности по его обязательствам превысила стоимость принадлежащего ему имущества.

При определении критериев несостоятельности (банкротства) принимаются во внимание лишь денежные обязательства должника и его обязанности по уплате обязательных платежей в бюджет и внебюджетные фонды без учета установленных законодательством и договорами штрафов (пеней) и иных финансовых санкций.

Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о банкротстве должника наделяются должник, конкурсный кредитор, уполномоченные органы.

Руководитель должника или индивидуальный предприниматель обязан обратиться с заявлением должника в арбитражный суд в случае, если:

- удовлетворение требований одного кредитора или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения должником денежных обязательств, обязанностей по уплате обязательных платежей и (или) иных платежей в полном объеме перед другими кредиторами;
- органом должника, уполномоченным в соответствии с учредительными документами должника на принятие решения о ликвидации должника, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника;
- органом, уполномоченным собственником имущества должника – унитарного предприятия, принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника;
- обращение взыскания на имущество должника существенно осложнит или сделает невозможной хозяйственную деятельность должника;
- должник отвечает признакам неплатежеспособности и (или) признакам недостаточности имущества;
- в иных предусмотренных законом случаях.

Должник также обязан обратиться в арбитражный суд с заявлением должника, если при проведении ликвидации юридического лица установлена невозможность удовлетворения требований кредиторов в полном объеме.

В соответствии со ст. 27 Закона «О несостоятельности (банкротстве)» при рассмотрении дела о банкротстве должника – юридического лица применяются следующие процедуры банкротства: наблюдение; финансовое оздоровление; внешнее управление; конкурсное производство; мировое соглашение. При рассмотрении дела о банкротстве должника-гражданина применяются следующие процедуры банкротства: конкурсное производство; мировое соглашение; иные предусмотренные законом процедуры банкротства.

7.2. Санация

Санация – меры, принимаемые собственником имущества должника – унитарного предприятия, учредителями (участ-

соответственно в совместной или долевой собственности. При этом доли участников такого хозяйства как субъектов права совместной собственности признаются равными, если только иное не установлено их соглашением.

Право общей совместной собственности крестьянского (фермерского) хозяйства прекращается с прекращением его деятельности.

Согласно п. 3 ст. 244 ГК РФ долевая общая собственность является правилом, а образование совместной собственности – исключением, прямо предусмотренным законом. В силу этого возникновение совместной собственности по договору исключается как противоречащее требованиям закона (ст. 168 ГК РФ). В то же время допустима обратная ситуация – участники отношений совместной собственности, возникающей только в силу закона, вправе по своему соглашению заменить их отношения долевой собственности (п. 5 ст. 244 ГК РФ). Так, супруги могут заключить так называемый «брачный контракт». Участники крестьянского (фермерского) хозяйства также могут договориться друг с другом о конкретных долях в праве на имущество такого хозяйства.

ством определяется соглашением, заключенным между членами фермерского хозяйства. Члены фермерского хозяйства сообща владеют и пользуются имуществом фермерского хозяйства. Распоряжение имуществом фермерского хозяйства осуществляется в интересах фермерского хозяйства его главой. Последним по взаимному согласию членов фермерского хозяйства признается один из его членов. В случае, если фермерское хозяйство создано одним гражданином, то он сам является его главой.

По сделкам, совершенным главой фермерского хозяйства в интересах фермерского хозяйства, отвечает фермерское хозяйство своим имуществом. Сделка, совершенная главой фермерского хозяйства, считается совершенной в интересах фермерского хозяйства, если не доказано, что эта сделка заключена главой фермерского хозяйства в его личных интересах.

Другие лица, ведущие совместное хозяйство, отвечают по своим обязательствам личным имуществом, если только сделка не совершена в интересах хозяйства, а также своей долей в имуществе хозяйства.

С целью сохранения крестьянских хозяйств закон не предусматривает возможности выдела имущества при выходе одного из участников. В этом случае выделяющийся участник может претендовать только на получение денежной компенсации, соразмерной его доле в праве собственности на имущество фермерского хозяйства (п. 2 ст. 258 ГК РФ). Срок выплаты денежной компенсации определяется по взаимному согласию между членами фермерского хозяйства или в случае, если взаимное согласие не достигнуто, в судебном порядке и не может превышать год с момента подачи членом фермерского хозяйства заявления о выходе из фермерского хозяйства. Гражданин, вышедший из фермерского хозяйства, в течение двух лет после выхода из него несет субсидиарную ответственность в пределах стоимости своей доли в имуществе фермерского хозяйства по обязательствам, возникшим в результате деятельности хозяйства до момента выхода его из фермерского хозяйства.

При прекращении фермерского хозяйства в связи с выходом из него всех его членов имущество подлежит разделу между членами фермерского хозяйства. Раздел имущества крестьянского (фермерского) хозяйства, влекущий его прекращение, производится по общим правилам о разделе имущества, находящегося

никами) должника, кредиторами должника и иными лицами в целях предупреждения банкротства и восстановления платежеспособности должника, в том числе на любой стадии рассмотрения дела о банкротстве.

В случае возникновения признаков банкротства руководитель должника обязан направить учредителям (участникам) должника (собственнику имущества должника – унитарного предприятия) сведения о наличии признаков банкротства, которые обязаны принять меры, направленные на восстановление платежеспособности должника. Такие меры могут быть приняты кредиторами или иными лицами на основании соглашения с должником.

Подобные меры выражаются в предоставлении финансовой помощи в размере, достаточном для погашения денежных обязательств и обязательных платежей и восстановления платежеспособности должника.

Предоставление финансовой помощи может сопровождаться принятием на себя должником или иными лицами обязательств в пользу лиц, предоставивших финансовую помощь.

7.3. Наблюдение

Наблюдение – процедура банкротства, применяемая к должнику в целях обеспечения сохранности его имущества, проведения анализа финансового состояния должника, составления реестра требований кредиторов и проведения первого собрания кредиторов (ст. 2 Закона).

По общему правилу наблюдение вводится по результатам рассмотрения арбитражным судом обоснованности заявления о признании должника банкротом.

О введении наблюдения арбитражный суд выносит определение, которым назначает временного управляющего.

С даты вынесения арбитражным судом определения о введении наблюдения наступают следующие последствия:

1) требования кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, за исключением текущих платежей, могут быть предъявлены к должнику только с соблюдением установленного законом о банкротстве порядка предъявления требований к должнику;

2) по ходатайству кредитора приостанавливается производство по делам, связанным с взысканием с должника денежных средств. Кредитор в этом случае вправе предъявить свои требования к должнику в порядке, установленном законом о банкротстве;

3) приостанавливается исполнение исполнительных документов по имущественным взысканиям, в том числе снимаются аресты на имущество должника и иные ограничения в части распоряжения имуществом должника, наложенные в ходе исполнительного производства, за исключением исполнительных документов, выданных на основании вступивших в законную силу до даты введения наблюдения судебных актов о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждения авторам результатов интеллектуальной деятельности, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и о возмещении морального вреда. Основанием для приостановления исполнения исполнительных документов является определение арбитражного суда о введении наблюдения;

4) не допускаются удовлетворение требований учредителя (участника) должника о выделе доли (пая) в имуществе должника в связи с выходом из состава его учредителей (участников), выкуп либо приобретение должником размещенных акций или выплата действительной стоимости доли (пая);

5) не допускается прекращение денежных обязательств должника путем зачета встречного однородного требования, если при этом нарушается установленная законом очередность удовлетворения требований кредиторов;

6) не допускается изъятие собственником имущества должника – унитарного предприятия принадлежащего должнику имущества;

7) не допускается выплата дивидендов, доходов по долям (паям), а также распределение прибыли между учредителями (участниками) должника.

Введение наблюдения не является основанием для отстранения органов управления должника, которые продолжают осуществлять свои полномочия с ограничениями, установленными п. 2 и 3 ст. 64 Закона.

Временный управляющий по окончании наблюдения обязан

стижения согласия между супругами спор передается на решение суда, который вправе отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе, исходя из интересов несовершеннолетних детей и (или) исходя из заслуживающего внимания интересов одного из супругов, в частности, в случаях, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи (ст. 39 СК РФ).

Право общей совместной собственности крестьянского (фермерского) хозяйства. В состав имущества фермерского хозяйства могут входить земельный участок, насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйственные и иные техника и оборудование, транспортные средства, инвентарь и иное необходимое для осуществления деятельности фермерского хозяйства имущество. Плоды, продукция и доходы, полученные фермерским хозяйством в результате использования его имущества, являются общим имуществом членов фермерского хозяйства (п. 1, 2 ст. 6 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» от 11.06.2003 г. № 74-ФЗ).

Иное имущество (жилой дом, предметы потребления, домашней обстановки и обихода и т. д.) может составлять объект общей собственности супругов или быть собственностью отдельного участника хозяйства.

Имущество крестьянского (фермерского) хозяйства принадлежит его членам на праве совместной собственности, если законом или договором между ними не установлено иное (п. 1 ст. 257 ГК РФ).

Крестьянское (фермерское) хозяйство не является самостоятельным субъектом имущественных отношений, т. е. не является юридическим лицом. Крестьянское (фермерское) хозяйство представляет собой объединение граждан, связанных родством и (или) свойством, имеющих в общей собственности имущество и совместно осуществляющих производственную и иную хозяйственную деятельность (производство, переработку, хранение, транспортировку и реализацию сельскохозяйственной продукции), основанную на их личном участии (ст. 1 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

Порядок владения, пользования и распоряжения имуще-

щении взыскания на долю в имуществе, находящемся в долевой собственности.

Право общей собственности супругов. Необходимым предварительным условием возникновения совместной собственности супругов является регистрация брака. Семейные отношения без регистрации брака не влекут возникновения общей совместной собственности. Спор о разделе совместно нажитого в этом случае имущества разрешается по правилам об общей долевой собственности граждан.

По общему правилу все нажитое супругами во время брака имущество относится к их совместной собственности независимо от того, кем из них и за чей счет имущество было приобретено, создано, на чье имя оформлено. Исключение: согласно п. 2 ст. 256 ГК РФ собственностью каждого из супругов, а не их общей собственностью, является имущество:

- а) принадлежащее супругу до вступления в брак;
- б) полученное одним из супругов в дар или в порядке наследования;
- в) вещи индивидуального пользования (кроме предметов роскоши), включая вещи, приобретенные за счет общих средств супругов во время брака.

Владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов осуществляется по их обоюдному согласию. При совершении одним из супругов сделки по распоряжению общим имуществом супругов предполагается, что он действует с согласия другого супруга.

Сделка, совершенная одним из супругов по распоряжению общим имуществом, может быть признана судом недействительной по мотивам отсутствия согласия другого супруга только по его требованию и только в случаях, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о несогласии другого супруга на совершение данной сделки (п. 2 ст. 35 СК РФ).

Отношения общей совместной собственности супругов прекращаются с расторжением брака. Это влечет за собой и раздел общего совместного имущества.

При разделе общего имущества супругов и определении долей в этом имуществе доли супругов признаются равными, если иное не предусмотрено договором между ними. В случае недо-

представить в арбитражный суд отчет о своей деятельности, к которому должны быть приложены заключение о финансовом состоянии должника и обоснование возможности или невозможности восстановления платежеспособности должника, целесообразности введения последующих применяемых в деле о банкротстве процедур.

Арбитражный суд на основании решения первого собрания кредиторов выносит определение о введении финансового оздоровления или внешнего управления либо принимает решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, либо утверждает мировое соглашение и прекращает производство по делу о банкротстве.

7.4. Финансовое оздоровление

Финансовое оздоровление – процедура банкротства, применяемая к должнику в целях восстановления его платежеспособности и погашения задолженности в соответствии с графиком погашения задолженности.

В ходе наблюдения должник либо учредители (участники) должника, орган, уполномоченный собственником имущества должника – унитарного предприятия, третье лицо или третьи лица вправе обратиться к первому собранию кредиторов, а в случаях, установленных законом, – к арбитражному суду с ходатайством о введении финансового оздоровления.

Финансовое оздоровление вводится арбитражным судом на срок не более чем два года. Одновременно с вынесением определения о введении финансового оздоровления арбитражный суд утверждает административного управляющего.

В ходе финансового оздоровления должник не вправе без согласия собрания кредиторов (комитета кредиторов) совершать сделки или несколько взаимосвязанных сделок, в совершении которых у него имеется заинтересованность или которые:

- связаны с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения прямо либо косвенно имущества должника, балансовая стоимость которого составляет более пяти процентов балансовой стоимости активов должника на последнюю отчетную дату, предшествующую дате заключения сделки;
- влекут за собой выдачу займов (кредитов), выдачу поручи-

тельств и гарантий, а также учреждение доверительного управления имуществом должника.

Должник не вправе без согласия собрания кредиторов (комитета кредиторов) и лица или лиц, предоставивших обеспечение, принимать решение о своей реорганизации (слиянии, присоединении, разделении, выделении, преобразовании).

В случае погашения должником всех требований кредиторов, предусмотренных графиком погашения задолженности, до истечения установленного арбитражным судом срока финансового оздоровления должник представляет отчет о досрочном окончании финансового оздоровления. По итогам рассмотрения результатов финансового оздоровления и жалоб кредиторов арбитражный суд выносит либо определение о прекращении производства по делу о банкротстве (если непогашенная задолженность отсутствует и жалобы кредиторов признаны необоснованными), либо – об отказе в прекращении производства по делу о банкротстве (если выявлено наличие непогашенной задолженности и жалобы кредиторов признаны обоснованными). Указанные определения вступают в силу немедленно и могут быть обжалованы.

Не позднее чем за месяц до истечения установленного срока финансового оздоровления должник обязан предоставить административному управляющему отчет о результатах проведения финансового оздоровления. Административный управляющий рассматривает отчет должника о результатах финансового оздоровления и составляет заключение о выполнении плана финансового оздоровления, графика погашения задолженности и об удовлетворении требований кредиторов, которое не позднее чем через десять дней с даты получения отчета должника о результатах финансового оздоровления направляется кредиторам, включенным в реестр требований кредиторов, и в арбитражный суд.

В случае, если требования кредиторов, включенные в реестр требований кредиторов, не удовлетворены на дату рассмотрения отчета должника или указанный отчет не представлен административным управляющим в срок, административный управляющий созывает собрание кредиторов, которое полномочно принять одно из решений:

– об обращении с ходатайством в арбитражный суд о введении внешнего управления;

14.3. Общая совместная собственность

Право общей совместной собственности в объективном смысле – это совокупность правовых норм, регулирующих отношения по принадлежности одновременно нескольким лицам составляющего единое целое имущества, в котором их доли заранее не определены, а **в субъективном смысле** – это право нескольких лиц по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им составляющим единое целое имуществом, в котором их доли заранее не определены.

Участники совместной собственности, если иное не предусмотрено соглашением между ними, сообща владеют и пользуются общим имуществом. Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается независимо от того, кем из участников совершается сделка по распоряжению имуществом.

Каждый из участников совместной собственности вправе совершать сделки по распоряжению общим имуществом, если иное не вытекает из соглашения всех участников. Совершенная одним из участников совместной собственности сделка, связанная с распоряжением общим имуществом, может быть признана недействительной по требованию остальных участников по мотивам отсутствия у участника, совершившего сделку, необходимых полномочий только в случае, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об этом. Эти правила применяются постольку, поскольку для отдельных видов совместной собственности законом не установлено иное.

Раздел общего имущества между участниками совместной собственности, а также выдел доли одного из них может быть осуществлен после предварительного определения доли каждого из участников в праве на общее имущество. При разделе общего имущества и выделе из него доли, если иное не предусмотрено законом или соглашением участников, их доли признаются равными. Основания и порядок раздела общего имущества и выдела из него доли определяются по правилам раздела имущества, находящегося в долевой собственности, и выдела из него доли.

Порядок обращения взыскания на долю в имуществе, находящемся в совместной собственности, такой же, как и при обра-

остальных участников долевой собственности выплатить ему компенсацию. С получением компенсации собственник утрачивает право на долю в общем имуществе (п. 5 ст. 252 ГК РФ).

В отдельных случаях с учетом конкретных обстоятельств дела суд может передать неделимую вещь в собственность одному из участников долевой собственности, имеющему существенный интерес в ее использовании, независимо от размера долей остальных участников общей собственности с компенсацией последним стоимости их доли³.

Невозможность раздела имущества, находящегося в долевой собственности, в натуре либо выдела из него доли не исключает права участника общей долевой собственности заявить требование об определении порядка пользования этим имуществом, если этот порядок не установлен соглашением сторон. Разрешая такое требование, суд учитывает фактически сложившийся порядок пользования имуществом, который может точно не соответствовать долям в праве общей собственности, нуждаемость каждого из собственников в этом имуществе и реальную возможность совместного пользования⁴.

Обращение взыскания на долю в общем имуществе. Кредитор участника долевой собственности при недостаточности у собственника другого имущества вправе предъявить требование о выделе доли должника в общем имуществе для обращения на нее взыскания (ст. 255 ГК РФ).

Если в таких случаях выделение доли в натуре невозможно либо против этого возражают остальные участники долевой собственности, кредитор вправе требовать продажи должником своей доли остальным участникам общей собственности по цене, соразмерной рыночной стоимости этой доли, с обращением вырученных от продажи средств в погашение долга.

В случае отказа остальных участников общей собственности от приобретения доли должника кредитор вправе требовать по суду обращения взыскания на долю должника в праве общей собственности путем продажи этой доли с публичных торгов.

³ П. 36 Постановления Пленумов ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 01.06.1996 г. № 6/8.

⁴ Там же.

– об обращении с ходатайством в арбитражный суд о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

После получения заключения административного управляющего или ходатайства собрания кредиторов арбитражный суд назначает дату заседания по рассмотрению результатов финансового оздоровления. По итогам рассмотрения результатов финансового оздоровления арбитражный суд принимает один из судебных актов:

– определение о прекращении производства по делу о банкротстве в случае, если непогашенная задолженность отсутствует и жалобы кредиторов признаны необоснованными;

– определение о введении внешнего управления в случае наличия возможности восстановить платежеспособность должника;

– решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства в случае отсутствия оснований для введения внешнего управления и при наличии признаков банкротства.

7.5. Внешнее управление

Внешнее управление – процедура банкротства, применяемая к должнику в целях восстановления его платежеспособности.

Внешнее управление вводится арбитражным судом на срок не более чем восемнадцать месяцев, который может быть продлен, но не более чем на шесть месяцев.

С даты введения внешнего управления:

– прекращаются полномочия руководителя должника, управление делами должника возлагается на внешнего управляющего;

– внешний управляющий вправе издать приказ об увольнении руководителя должника или предложить руководителю должника перейти на другую работу в порядке и на условиях, которые установлены трудовым законодательством;

– прекращаются полномочия органов управления должника и собственника имущества должника – унитарного предприятия, полномочия руководителя должника и иных органов управления должника переходят к внешнему управляющему;

– отменяются ранее принятые меры по обеспечению требований кредиторов;

– аресты на имущество должника и иные ограничения должника в части распоряжения принадлежащим ему имуществом могут быть наложены исключительно в рамках процесса о банкротстве;

– вводится мораторий на удовлетворение требований кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, за исключением случаев, предусмотренных законом;

– требования кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, за исключением текущих платежей, могут быть предъявлены к должнику только с соблюдением установленного законом о банкротстве порядка предъявления требований к должнику.

Одновременно с введением внешнего управления арбитражным судом утверждается внешний управляющий, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Внешний управляющий обязан разработать план внешнего управления и представить его для утверждения собранию кредиторов. Планом внешнего управления могут быть предусмотрены следующие меры по восстановлению платежеспособности должника:

- реперофилитрование производства;
- закрытие нерентабельных производств;
- взыскание дебиторской задолженности;
- продажа части имущества должника;
- уступка прав требования должника;
- исполнение обязательств должника собственником имущества должника – унитарного предприятия, учредителями (участниками) должника либо третьим лицом или третьими лицами;
- увеличение уставного капитала должника за счет взносов участников и третьих лиц;
- размещение дополнительных обыкновенных акций должника;
- продажа предприятия должника;
- замещение активов должника;
- иные меры по восстановлению платежеспособности должника.

Внешний управляющий обязан представить на рассмотрение собрания кредиторов отчет внешнего управляющего:

При **выделе доли** одним из участников общее имущество, как правило, уменьшается в объеме, однако на него сохраняется право общей собственности оставшихся собственников. В результате выдела бывший участник долевой собственности перестает быть таковым и становится собственником не доли в праве, а доли в имуществе (например, 1/4 квартиры в натуре).

При этом способы и условия как раздела, так и выдела определяются соглашением собственников, а при невозможности его достижения – судом.

Поскольку выделяющийся собственник был одним из субъектов права собственности на общее имущество, он вправе в случае недостижения соглашения между сособственниками требовать передачи ему соответствующей части имущества в натуре.

Если выдел доли в натуре не допускается законом или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей собственности, выделяющийся сособственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности (п. 3 ст. 252 ГК РФ). Под таким ущербом следует понимать невозможность использования имущества по целевому назначению, существенное ухудшение его технического состояния либо снижение материальной или художественной ценности (например, коллекция картин, монет, библиотеки), неудобство в пользовании и т. п.² В этом случае участнику общей собственности выплачивается соразмерная компенсация.

Несоразмерность имущества, выделяемого в натуре участнику долевой собственности, его доле в праве собственности устраняется выплатой соответствующей денежной суммы или иной компенсацией.

Выплата участнику долевой собственности остальными сособственниками компенсации вместо выдела его доли в натуре допускается с его согласия. В случаях, когда доля сособственника незначительна (оценочная категория), не может быть реально выделена и он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества (также оценочная категория), суд может и при отсутствии согласия этого собственника обязать

² П. 35 Постановления Пленумов ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 01.06.1996 г. № 6/8.

ственников. При отсутствии согласия хотя бы одного из них, независимо от размера его доли в праве на общее имущество, конкретный способ использования этого имущества применяется по решению суда.

Участник отношений общей долевой собственности вправе по своему усмотрению распорядиться своей долей, составляющей часть принадлежащего лично ему имущества. Однако возмездное отчуждение доли путем ее продажи или мены допускается только с соблюдением правил о **праве преимущественной покупки такой доли** по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, имеющих у других собственников (ст. 250 ГК РФ). Продавец доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий, на которых продает ее. Если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение месяца, а в праве собственности на движимое имущество в течение десяти дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу.

При нарушении преимущественного права покупки собственников отчуждателем доли любой из них вправе требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей приобретателя доли. Иск о переводе на истца прав и обязанностей покупателя должен быть заявлен не позднее чем в течение трех месяцев после продажи доли третьему лицу (п. 3 ст. 250 ГК РФ). Данный срок является пресекательным, поэтому иски, заявленные с пропуском указанного срока, подлежат отклонению¹. Преимущественное право покупки касается только случаев продажи или мены доли и не распространяется на иные случаи отчуждения доли (например, по договору дарения, в порядке обращения взыскания на заложенное имущество, при продаже доли с публичных торгов в порядке исполнительного производства и т. п.).

Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, означает ее прекращение.

¹ П. 20 Постановления Пленума ВАС РФ от 25.02.1998 г. № 8.

- по результатам проведения внешнего управления;
- при наличии оснований для досрочного прекращения внешнего управления;
- по требованию лиц, имеющих право на созыв собрания кредиторов;
- в случае накопления денежных средств, достаточных для удовлетворения всех требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов.

В случае, если в ходе внешнего управления удовлетворены все требования кредиторов, включенные в реестр требований кредиторов, внешний управляющий не позднее чем через месяц с даты удовлетворения всех требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, уведомляет об этом лиц, требования которых были включены в реестр требований кредиторов, и представляет на утверждение арбитражного суда отчет внешнего управляющего.

В отчете внешнего управляющего должно содержаться одно из предложений:

- о прекращении внешнего управления в связи с восстановлением платежеспособности должника и переходе к расчетам с кредиторами;
- о продлении установленного срока внешнего управления;
- о прекращении производства по делу в связи с удовлетворением всех требований кредиторов в соответствии с реестром требований кредиторов;
- о прекращении внешнего управления и об обращении в арбитражный суд с ходатайством о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

Отчет внешнего управляющего подлежит рассмотрению и утверждению арбитражным судом в случае, если:

- все требования кредиторов, включенные в реестр требований кредиторов, удовлетворены;
- собранием кредиторов принято решение о прекращении внешнего управления в связи с восстановлением платежеспособности должника и переходе к расчетам с кредиторами;
- между кредиторами и должником заключено мировое соглашение;
- собранием кредиторов принято решение о продлении срока внешнего управления.

По результатам рассмотрения отчета внешнего управляющего выносятся определения:

- о прекращении производства по делу о банкротстве в случае удовлетворения всех требований кредиторов в соответствии с реестром требований кредиторов или в случае утверждения арбитражным судом мирового соглашения;
- о переходе к расчетам с кредиторами в случае удовлетворения ходатайства собрания кредиторов о прекращении внешнего управления в связи с восстановлением платежеспособности должника и переходе к расчетам с кредиторами;
- о продлении срока внешнего управления в случае удовлетворения ходатайства о продлении срока внешнего управления;
- об отказе в утверждении отчета внешнего управляющего в случае, если судом будут выявлены обстоятельства, препятствующие утверждению отчета внешнего управляющего.

Прекращение производства по делу о банкротстве или принятие арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства влечет собой прекращение полномочий внешнего управляющего.

7.6. Конкурсное производство

Принятие арбитражным судом решения о признании должника банкротом влечет открытие конкурсного производства (ст. 124 Закона). Конкурсное производство – процедура банкротства, применяемая к должнику, признанному банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов. Конкурсное производство вводится на срок до шести месяцев. Данный срок может продлеваться по ходатайству лица, участвующего в деле, не более чем на шесть месяцев.

С даты принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства:

- срок исполнения возникших до открытия конкурсного производства денежных обязательств и уплаты обязательных платежей должника считается наступившим;
- прекращается начисление неустоек (штрафов, пеней), процентов и иных финансовых санкций по всем видам задолженности должника;
- сведения о финансовом состоянии должника прекращают

- имущество супругов;
- имущество крестьянского (фермерского) хозяйства;
- в других случаях, предусмотренных законом.

14.2. Общая долевая собственность

Право общей долевой собственности в объективном смысле – это совокупность правовых норм, регулирующих отношения по принадлежности составляющего единое целое имущества одновременно нескольким лицам (например, нескольким наследникам в определенных долях), а **в субъективном смысле** – это право двух и более лиц сообща по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им в определенных долях имуществом, составляющим единое целое.

Долевая собственность требует четкого определения размера долей участников в праве на общее имущество. Такие доли могут вытекать из указаний закона (например, при наследовании по закону доли наследников одной очереди признаются равными, за исключением наследников, наследующих по праву представления (п. 2 ст. 1141 ГК РФ), либо определяться соглашением сторон (например, участников договора о совместной деятельности). В отсутствие таких указаний они предполагаются равными (п. 1 ст. 245 ГК РФ).

Плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в долевой собственности, поступают в состав общего имущества и распределяются между сособственниками соразмерно их долям или по иному порядку, который предусмотрен соглашением между ними. Сособственники несут расходы (налоги, сборы и иные платежи, издержки по содержанию и хранению), связанные с имуществом, соразмерно своей доле.

Если один из участников долевой собственности осуществит за свой счет с соблюдением установленного порядка использования общего имущества неотделимые улучшения, он имеет право на соответствующее увеличение своей доли в праве на общее имущество (п. 3 ст. 245 ГК РФ).

Поскольку право собственности на общее имущество принадлежит всем собственникам (в объеме, соответствующем их долям), его реализация, включая право распоряжения, может осуществляться только по единогласному решению всех соб-

ТЕМА 14. ПРАВО ОБЩЕЙ СОБСТВЕННОСТИ

14.1. Общая собственность: понятие и виды

Общая собственность представляет собой специфическое правоотношение, при котором одна и та же вещь принадлежит на праве собственности одновременно нескольким лицам (со-собственникам). Субъекты общей собственности, как и любой собственник, по своему усмотрению владеют, пользуются и распоряжаются принадлежащим им имуществом. Но правомочия владения, пользования и распоряжения данным имуществом они осуществляют сообща, совместно.

Основания возникновения общей собственности:

1) право общей собственности возникает на неделимые вещи (ч. 1 ст. 133 ГК РФ), если они поступают в собственность нескольких лиц (например, при наследовании); имущество может не подлежать разделу в силу указаний закона (например, неделимыми согласно указаниям законодательства являются многие ценные бумаги);

2) в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, делимые вещи также способны быть объектами общей собственности (например, по договору о совместной деятельности [простого товарищества]).

Виды общей собственности. Ст. 244 ГК РФ предусматривает два вида общей собственности:

1) **долевая**, когда законом или договором определяются точные доли участников в праве на общее имущество.

Юридическая сущность доли собственника в общей собственности заключается в том, что под долей понимается арифметически выраженная доля в субъективном праве собственности на все общее имущество, т. е. в данном случае речь идет о делении на доли именно субъективного права собственности, а не имущества;

2) **совместная (бездолевая)** собственность означает, что право собственности на конкретный объект не делится между собственниками, а принадлежит им совместно. В соответствии с действующим законодательством отношения по совместной (без-долевой) собственности могут возникнуть в следующих случаях:

относиться к сведениям, признанным конфиденциальными или составляющими коммерческую тайну;

– совершение сделок, связанных с отчуждением имущества должника или влекущих за собой передачу его имущества третьим лицам в пользование, допускается исключительно в порядке, установленном законом;

– прекращается исполнение по исполнительным документам, в том числе по исполнительным документам, исполнявшимся в ходе ранее введенных процедур банкротства, если иное не предусмотрено законом;

– все требования кредиторов могут быть предъявлены только в ходе конкурсного производства;

– исполнительные документы, исполнение по которым прекратилось в соответствии с законом, подлежат передаче судебными приставами-исполнителями конкурсному управляющему в порядке, установленном Федеральным законом;

– снимаются ранее наложенные аресты на имущество должника и иные ограничения распоряжения имуществом должника. Основанием для снятия ареста на имущество должника является решение суда о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства. Наложение новых арестов на имущество должника и иных ограничений распоряжения имуществом должника не допускается.

С даты принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства прекращаются полномочия органов управления должника и собственника имущества должника – унитарного предприятия (за исключением полномочий общего собрания участников должника, собственника имущества должника принимать решения о заключении соглашений об условиях предоставления денежных средств третьим лицом или третьими лицами для исполнения обязательств должника).

При принятии решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства арбитражный суд утверждает конкурсного управляющего и размер его вознаграждения, о чем выносит определение. Конкурсный управляющий действует до даты завершения конкурсного производства.

Конкурсный управляющий не позднее чем через десять дней с даты своего утверждения направляет сведения о признании

должника банкротом и об открытии конкурсного производства для опубликования. В обязанности конкурсного управляющего также входит осуществление следующих действий:

- принять в ведение имущество должника, провести его инвентаризацию;
- привлечь независимого оценщика для оценки имущества должника, за исключением случаев, предусмотренных законом;
- уведомить работников должника о предстоящем увольнении не позднее месяца с даты введения конкурсного производства;
- принимать меры по обеспечению сохранности имущества должника;
- анализировать финансовое состояние должника;
- предъявлять к третьим лицам, имеющим задолженность перед должником, требования о ее взыскании в порядке, установленном законом;
- заявлять в установленном порядке возражения относительно требований кредиторов, предъявленных к должнику;
- вести реестр требований кредиторов, если иное не предусмотрено законом;
- принимать меры, направленные на поиск, выявление и возврат имущества должника, находящегося у третьих лиц;
- исполнять иные установленные законом обязанности.

В ходе конкурсного производства конкурсный управляющий наделяется рядом правомочий, в том числе правом:

- распоряжаться имуществом должника в порядке и на условиях, которые установлены законом;
- увольнять работников должника, в том числе руководителя должника, в порядке и на условиях, которые установлены Федеральным законом;
- заявлять отказ от исполнения договоров и иных сделок в порядке, установленном законом. Конкурсный управляющий не вправе заявлять отказ от исполнения договоров должника при наличии обстоятельств, препятствующих восстановлению платежеспособности должника;
- предъявлять иски о признании недействительными сделок, совершенных должником, об истребовании имущества должника у третьих лиц, о расторжении договоров, заключенных должником, и совершать иные действия, предусмотренные

Конфискация является одним из видов наказаний за совершение административных правонарушений. В соответствии со ст. 3.7 КоАП РФ конфискацией орудия совершения или предмета административного правонарушения является принудительное безвозмездное обращение в федеральную собственность или в собственность субъекта Российской Федерации не изъятых из оборота вещей. При этом в статье особо подчеркивается, что конфискация назначается судьей.

В уголовном праве конфискация имущества наказанием не является, а считается иной мерой уголовно-правового характера. Согласно ст. 104.1 УК РФ конфискации, т. е. принудительному безвозмездному изъятию и обращению в собственность государства на основании обвинительного приговора, подлежат деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления, а также любые доходы от этого имущества, за исключением имущества и доходов от него, подлежащих возвращению законному владельцу.

собственность имущества, находящегося в частной собственности граждан и юридических лиц (п. 2 ст. 235, ст. 306 ГК РФ). Она, однако, может осуществляться лишь на основании специального федерального закона и с возмещением собственнику не только стоимости вещи (имущества), но и всех причиненных этим убытков.

Основания безвозмездного принудительного изъятия имущества у собственника:

1. Обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника. Производится на основании решения суда, если иной порядок обращения взыскания не предусмотрен законом или договором. Порядок обращения взыскания на имущество по обязательствам собственника устанавливается процессуальным законодательством (ГПК РФ, АПК РФ) и Федеральным законом «Об исполнительном производстве» от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ.

Но законом могут быть предусмотрены случаи такого рода взысканий и во внесудебном порядке, например, при обращении взыскания на имущество по требованиям налоговых органов (ст. 46 НК РФ). Не исключено их возникновение и по договору, например, при обращении залогодержателем взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке – по нотариально удостоверенному соглашению с залогодателем (абз. 2 п. 1 ст. 349 ГК РФ).

2. Конфискация – принудительное изъятие имущества у собственника в виде санкции за совершенное преступление или иное правонарушение без предоставления компенсации.

Конфискация возможна только по решению суда. Это положение основано на конституционной норме, согласно которой «никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда» (ч. 3 ст. 35 Конституции РФ).

Данное утверждение подтверждается постановлением Конституционного Суда РФ от 11.03.1998 г. № 8-П, которым ч. 2 ст. 85 и ст. 222 КоАП РСФСР в той мере, в какой они в их взаимосвязи допускают применение конфискации без судебного решения, признаны не соответствующими ст. 35 (ч. 1 и 3) и ст. 55 (ч. 3) Конституции РФ. Изложенная правовая позиция Конституционного Суда РФ подтверждена в его определении от 03.12.1998 г. № 201-О и в иных актах.

федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и направленные на возврат имущества должника;

– осуществлять иные права, связанные с исполнением возложенных на него обязанностей, установленных законом.

Все имущество должника (за некоторым исключением), имеющееся на момент открытия конкурсного производства и выявленное в ходе конкурсного производства, составляет конкурсную массу. За счет конкурсной массы погашаются требования кредиторов.

После проведения инвентаризации и оценки имущества должника конкурсный управляющий приступает к продаже имущества должника на открытых торгах, если законом не установлен иной порядок продажи имущества должника. Начальная цена продажи выставляемого на торги имущества должника определяется независимым оценщиком, если иное не предусмотрено законом.

Расчеты с кредиторами конкурсный управляющий производит в соответствии с реестром требований кредиторов. Вне очереди за счет конкурсной массы погашаются требования кредиторов по текущим платежам преимущественно перед кредиторами, требования которых возникли до принятия заявления о признании должника банкротом.

Требования кредиторов по текущим платежам удовлетворяются в следующей очередности:

– в первую очередь удовлетворяются требования по текущим платежам, связанным с судебными расходами по делу о банкротстве, выплатой вознаграждения арбитражному управляющему, с взысканием задолженности по выплате вознаграждения лицам, исполнявшим обязанности арбитражного управляющего в деле о банкротстве, требования по текущим платежам, связанным с оплатой деятельности лиц, привлечение которых арбитражным управляющим для исполнения возложенных на него обязанностей является обязательным;

– во вторую очередь удовлетворяются требования об оплате труда лиц, работающих по трудовым договорам, а также требования об оплате деятельности лиц, привлеченных арбитражным управляющим для обеспечения исполнения возложенных на него обязанностей в деле о банкротстве;

– в третью очередь удовлетворяются требования по коммунальным платежам, эксплуатационным платежам, необходимым для осуществления деятельности должника;

– в четвертую очередь удовлетворяются требования по иным текущим платежам.

Требования кредиторов по текущим платежам, относящиеся к одной очереди, удовлетворяются в порядке календарной очередности.

Требования иных кредиторов удовлетворяются в следующей очередности:

– в первую очередь производятся расчеты по требованиям граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также компенсация морального вреда;

– во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;

– в третью очередь производятся расчеты с другими кредиторами.

Требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, удовлетворяются за счет стоимости предмета залога преимущественно перед иными кредиторами, за исключением обязательств перед кредиторами первой и второй очереди, права требования по которым возникли до заключения соответствующего договора залога.

Требования кредиторов каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований кредиторов предыдущей очереди, за исключением случаев, предусмотренных законом для удовлетворения обеспеченных залогом имущества должника требований кредиторов.

При недостаточности денежных средств должника для удовлетворения требований кредиторов одной очереди денежные средства распределяются между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам их требований, включенных в реестр требований кредиторов, если иное не предусмотрено законом.

Требования конкурсных кредиторов и (или) уполномоченных органов, заявленные после закрытия реестра требований креди-

б) решение о принудительном выкупе может быть принято только в судебном порядке, при этом требуется установить не только сам факт бесхозяйственного содержания указанных ценностей, но и то, что в результате такого содержания возникла реальная угроза утраты ими своего назначения.

Собственник изымаемых культурных ценностей получает за них компенсацию в размере, установленном соглашением сторон, а в случае спора – судом. При продаже с публичных торгов собственнику передается вырученная от продажи сумма за вычетом расходов на проведение торгов.

4. Принудительный выкуп домашних животных (ст. 241 ГК РФ) возможен на основании судебного решения в случаях, когда собственник домашних животных обращается с ними в явном противоречии с установленными на основании закона правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным. Подобное требование может быть предъявлено в суд любым лицом, при этом цена выкупа определяется соглашением сторон, а в случае спора – судом.

5. Реквизиция (ст. 242 ГК РФ), т. е. принудительное изъятие у собственника его имущества в общественных интересах с предоставлением собственнику компенсации.

Реквизиция возможна при наличии следующих условий:

а) реквизиция допустима лишь при наличии чрезвычайных обстоятельств (стихийные бедствия, аварии, эпидемии, эпизоотии и т. п.);

б) реквизиция может производиться исключительно в общественных интересах;

в) решение о реквизиции принимается государственным органом (но не муниципальным органом) и не требует, следовательно, обязательного судебного решения.

В качестве дополнительных гарантий защиты интересов собственника реквизированного имущества п. 2 и 3 ст. 242 ГК РФ предусматривают, во-первых, возможность судебного оспаривания размера компенсации, выплаченной за реквизированное имущество; во-вторых, возможность истребования по суду сохранившегося реквизированного имущества при отпадении обстоятельств, послуживших основанием для его реквизиции.

6. Национализация. Действующий закон не исключает возможности национализации – обращения в государственную

Принудительное отчуждение земельного участка для государственных или муниципальных нужд допускается при условии предварительного и равноценного возмещения его стоимости на основании решения суда (ст. 55 ЗК РФ). Под равноценным возмещением понимается выкупная цена земельного участка, в которую в силу п. 2 ст. 281 ГК РФ и п. 4 ст. 63 ЗК РФ включаются рыночная стоимость изымаемого участка и находящегося на нем недвижимого имущества, а также все убытки, причиненные собственнику изъятием земельного участка, включая убытки, которые он понесет в связи с досрочным прекращением своих обязательств перед третьими лицами, в том числе упущенную выгоду.

В тех случаях, когда собственник не согласен со стоимостью объекта, установленной в решении уполномоченного органа об изъятии земельного участка, или когда выкупная цена в нем не указана и сторонами после принятия решения об изъятии не достигнуто соглашение о выкупной цене, арбитражный суд определяет стоимость объекта, исходя из его рыночной стоимости на момент рассмотрения спора. Рыночная стоимость земельного участка согласно ст. 66 ЗК РФ устанавливается в соответствии с Федеральным законом от 29.07.98 г. № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» (ст. 9 Закона)⁹.

3. Принудительный выкуп у собственника бесхозяйственно содержимых культурных ценностей (ст. 240 ГК РФ) допускается при наличии следующих условий:

а) указанные ценности должны быть отнесены в соответствии с законом к особо ценным и охраняемым государством. Определение такого имущества осуществляется в соответствии с Законом РСФСР «Об охране и использовании памятников истории и культуры» 15.12.1978 г. (в ред. от 25.06.2002 г.), Положением об особо ценных объектах культурного наследия народов РФ, утв. Указом Президента РФ от 30.11.1992 г. № 1487, Положением о Государственном своде особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 06.10.1994 г. № 1143. В соответствии с данными актами такого рода объекты подлежат включению в Государственный свод особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации;

⁹ П. 28 Постановления Пленума ВАС РФ от 24 марта 2005 г. № 11.

торов, а также требования об уплате обязательных платежей, возникшие после открытия конкурсного производства, независимо от срока их предъявления удовлетворяются за счет оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, имущества должника.

Требования кредиторов первой очереди, заявленные до окончания расчетов со всеми кредиторами (в том числе после закрытия реестра требований кредиторов), но после завершения расчетов с кредиторами первой очереди, заявившими свои требования в установленный срок, подлежат удовлетворению до удовлетворения требований кредиторов последующих очередей. До полного удовлетворения указанных требований кредиторов первой очереди удовлетворение требований кредиторов последующих очередей приостанавливается.

В случае, если такие требования были заявлены до завершения расчетов с кредиторами первой очереди, они подлежат удовлетворению после завершения расчетов с кредиторами первой очереди, заявившими свои требования в установленный срок, при наличии денежных средств на их удовлетворение.

Требования кредиторов второй очереди, заявленные до окончания расчетов со всеми кредиторами (в том числе после закрытия реестра требований кредиторов), подлежат удовлетворению в аналогичном порядке.

Требования кредиторов третьей очереди, заявленные в установленный срок, но установленные арбитражным судом после начала погашения требований кредиторов третьей очереди, подлежат удовлетворению в размере, предусмотренном для погашения требований кредиторов третьей очереди.

Погашенными требованиями кредиторов считаются удовлетворенные требования, а также те требования, в связи с которыми достигнуто соглашение об отступном, или конкурсным управляющим заявлено о зачете требований, или имеются иные основания для прекращения обязательств. Кроме того, требования кредиторов, не удовлетворенные по причине недостаточности имущества должника, считаются погашенными. Погашенными считаются также требования кредиторов, не признанные конкурсным управляющим, если кредитор не обращался в арбитражный суд или такие требования признаны арбитражным судом необоснованными.

Конкурсный управляющий вносит в реестр требований кредиторов сведения о погашении требований кредиторов. Кредиторы, требования которых не были удовлетворены в полном объеме в ходе конкурсного производства, имеют право требовать обращения взыскания на имущество должника, незаконно полученное третьими лицами, в размере требований, оставшихся не погашенными в деле о банкротстве. В случае отсутствия указанного имущества или по заявлению третьего лица суд вправе удовлетворить требования данных кредиторов путем взыскания соответствующей суммы без обращения взыскания на имущество должника.

После завершения расчетов с кредиторами, а также при прекращении производства по делу конкурсный управляющий обязан представить в арбитражный суд отчет о результатах проведения конкурсного производства. После рассмотрения арбитражным судом отчета конкурсного управляющего о результатах проведения конкурсного производства арбитражный суд выносит определение о завершении конкурсного производства либо определение о прекращении производства по делу о банкротстве.

Конкурсный управляющий по истечении тридцати, но не позднее шестидесяти дней с даты получения определения арбитражного суда о завершении конкурсного производства должен представить указанное определение в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц. С даты внесения записи о ликвидации должника в Единый государственный реестр юридических лиц конкурсное производство считается завершенным.

7.7. Мировое соглашение

На любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве должник, конкурсные кредиторы и уполномоченные органы вправе заключить мировое соглашение.

Мировое соглашение – процедура банкротства, применяемая в целях прекращения производства по делу о банкротстве путем достижения соглашения между должником и кредиторами.

Решение о заключении мирового соглашения со стороны конкурсных кредиторов и уполномоченных органов прини-

сударственного органа или органа местного самоуправления, подлежит принудительной продаже с передачей бывшему собственнику вырученной суммы либо передаче в государственную или муниципальную собственность с возмещением бывшему собственнику стоимости имущества, определенной судом. При этом вычитаются затраты на отчуждение имущества.

Такой же порядок установлен в отношении прекращения права собственности на вещь, на приобретение которой необходимо особое разрешение, а в его выдаче собственнику отказано.

2. Отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием участка, на котором оно находится (ст. 239 ГК РФ).

Речь здесь идет о ситуациях, когда земельный участок (либо участок недр, акватории и тому подобных природных объектов) изымается у частного собственника в публично-правовых интересах (например, для прокладки магистрали, строительства каких-либо объектов и т. п.) либо ввиду ненадлежащего использования земли.

Принудительное изъятие земельного участка для государственных или муниципальных нужд путем его выкупа может осуществляться в соответствии с решением федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации (ст. 279 ГК РФ), органов местного самоуправления (ст. 11, 63 ЗК РФ). В случае несогласия собственника земельного участка с таким решением или недостижения соглашения с ним о выкупной цене указанные органы могут предъявить в арбитражный суд иск о выкупе земельного участка не ранее чем по истечении одного года с момента получения собственником земельного участка письменного уведомления о принятии решения об изъятии и не позднее двух лет с момента направления такого уведомления.

Если иск о выкупе земельного участка предъявлен до истечения одного года с момента получения собственником земельного участка уведомления о принятии решения об изъятии либо позднее двух лет с момента его направления собственнику, исковое требование указанных органов не подлежит удовлетворению⁸.

⁸ П. 27 Постановления Пленума ВАС РФ от 24 марта 2005 г. № 11 «О некоторых вопросах, связанных с применением земельного законодательства».

причиненный данной вещью вред (если выброшенная собственником вещь обладала какими-либо вредоносными свойствами, как, например, старый телевизионный кинескоп).

Право собственности на вещь прекращается также в случае **гибели или уничтожения имущества** (п. 1 ст. 235 ГК РФ), поскольку при этом исчезает сам объект права собственности (как помимо воли собственника, так и по его воле, в том числе в случае уничтожения вещи в результате ее использования по назначению).

Принудительное изъятие у собственника имущества (изъятие помимо воли собственника) может иметь место только в тех случаях, которые прямо указаны в ГК РФ, при этом перечень оснований принудительного изъятия у собственника имущества является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. При этом изъятие может происходить как с возмещением собственнику стоимости изымаемой вещи, так и без такой компенсации.

Законом предусмотрены следующие **случаи возмездного принудительного изъятия имущества у собственника**:

1. Прекращение права собственности лица на имущество, которое не может ему принадлежать (ст. 238 ГК РФ). Если по основаниям, допускаемым законом, в собственности лица оказалось имущество, которое в силу закона не может ему принадлежать, это имущество должно быть отчуждено собственником в течение года с момента возникновения права собственности на имущество, если законом не установлен иной срок.

Речь идет о тех видах имущества, которые по прямому указанию закона либо изъяты из оборота, либо ограничены в обороте. Если такого рода имущество (например, оружие, сильнодействующие яды и наркотики, валютные ценности и т. д.) оказалось у владельца незаконно, то, разумеется, права собственности это обстоятельство не порождает. Но если данные вещи оказались у частного собственника на законном основании (например, оружие или валютные ценности перешли от одного гражданина к другому в порядке наследования по закону либо от одного юридического лица к другому при реорганизации), однако само это лицо по закону лишено возможности обладать ими на праве собственности, эти вещи подлежат принудительному отчуждению.

В случаях, когда имущество не отчуждено собственником в указанные сроки, такое имущество с учетом его характера и назначения по решению суда, вынесенному по заявлению го-

мается собранием кредиторов. Решение собрания кредиторов о заключении мирового соглашения принимается большинством голосов от общего числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов в соответствии с реестром требований кредиторов и считается принятым при условии, если за него проголосовали все кредиторы по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника.

Мировое соглашение может содержать положения об изменении сроков и порядка уплаты обязательных платежей, включенных в реестр требований кредиторов. Мировое соглашение должно содержать положения о порядке и сроках исполнения обязательств должника в денежной форме.

С согласия отдельного конкурсного кредитора и (или) уполномоченного органа мировое соглашение может содержать положения о прекращении обязательств должника путем предоставления отступного, обмена требований на доли в уставном капитале должника, акции, конвертируемые в акции облигации или иные ценные бумаги, новации обязательства, прощения долга или иными предусмотренными федеральным законом способами, если такой способ прекращения обязательств не нарушает права иных кредиторов, требования которых включены в реестр требований кредиторов.

Удовлетворение требований конкурсных кредиторов в денежной форме не должно создавать преимущества для таких кредиторов по сравнению с кредиторами, требования которых исполняются в денежной форме.

Мировое соглашение утверждается арбитражным судом. Мировое соглашение может быть утверждено арбитражным судом только после погашения задолженности по требованиям кредиторов первой и второй очереди. При утверждении мирового соглашения арбитражный суд выносит определение об утверждении мирового соглашения, в котором указывается на прекращение производства по делу о банкротстве. В случае, если мировое соглашение заключается в ходе конкурсного производства, в определении об утверждении мирового соглашения указывается, что решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства не подлежит исполнению.

ТЕМА 8. ГОСУДАРСТВО КАК СУБЪЕКТ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

8.1. Особенности участия Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований в гражданско-правовых отношениях

Среди субъектов гражданского права ст. 124 ГК РФ участниками отношений, регулируемых гражданским законодательством, называет Российскую Федерацию, субъектов РФ и муниципальные образования. Общим для них является то, что они сочетают частноправовые и публично-правовые элементы.

Государство является специфическим субъектом гражданского права. Особое положение государства обусловлено следующими моментами:

- равные начала участия в гражданских правоотношениях наряду с иными субъектами – гражданами и юридическими лицами;
- использование властных полномочий для организации гражданского оборота.

Будучи субъектом гражданских правоотношений государство обладает право- и дееспособностью. В то же время эта правоспособность обладает рядом особенностей.

Среди всех субъектов гражданского права лишь государство выделяется как единственная власть, обладающая суверенитетом. Государство как суверен обладает теми свойствами, которые и превращают его в особого субъекта гражданского права.

Государство:

- само принимает законы, которыми должны руководствоваться все остальные субъекты гражданского права;
- может принимать административные акты, из которых возникают гражданско-правовые отношения независимо от воли другой стороны;
- сохраняет властные функции даже тогда, когда оно вступает в построенные на началах равенства гражданско-правовые отношения;
- пользуется иммунитетом.

Правоспособность государства не может быть тождественна правоспособности различных физических и юридических

В соответствии со ст. 217 ГК РФ имущество, находящееся в государственной или муниципальной собственности, может быть передано его собственником в собственность граждан и юридических лиц в порядке, предусмотренном законами о приватизации государственного и муниципального имущества.

Порядок приватизации в настоящее время регулируется Федеральным законом «О приватизации государственного и муниципального имущества» от 21.12.2001 г. № 178-ФЗ.

Объектом приватизации может стать любое имущество, кроме имущества, составляющего исключительную собственность федерального государства, т. е. изъятого из оборота. Следует учитывать, что при приватизации государственного и муниципального имущества приоритет имеет специальное законодательство о приватизации, т. е. общие правила Гражданского кодекса о приобретении и прекращении права собственности распространяются на эти отношения лишь в случае, если законами о приватизации не предусмотрено иное (ч. 2 ст. 217 ГК РФ).

13.6. Основания прекращения права собственности

По общему правилу прекращение права собственности на имущество возможно по воле самого собственника. Здесь возможны две ситуации:

а) **отчуждение собственником своего имущества другим лицам** на основании различных сделок (купля-продажа, аренда с выкупом, дарение и т. п.);

б) **отказ собственника от права собственности**. В соответствии со ст. 236 ГК РФ допускается добровольный отказ собственника от принадлежащего ему права путем либо публичного объявления об этом (устное или письменное заявление неопределенному кругу лиц), либо совершения реальных действий, бесспорно свидетельствующих о таком намерении собственника (например, выброс имущества). Следует учитывать, что до приобретения права собственности на вещь, от которой отказался ее прежний владелец, новым лицом права и обязанности первоначального собственника сохраняются. Это означает не только возможность «возврата» данной вещи прежнему собственнику (поскольку он и так не утратил на нее своего права), но и возможность возложения на него ответственности, например, за

ства подлежит государственной регистрации (в первую очередь – объекты недвижимости). Право собственности на такое имущество возникает с момента регистрации.

В данном случае следует исходить из того, что до государственной регистрации перехода права собственности покупатель по договору купли-продажи недвижимости, исполненному сторонами, не вправе распоряжаться данным имуществом, поскольку право собственности на это имущество до момента государственной регистрации сохраняется за продавцом. При этом следует иметь в виду, что после передачи недвижимого имущества покупателю, но до государственной регистрации перехода права собственности продавец также не вправе им распоряжаться, поскольку указанное имущество служит предметом исполненного продавцом обязательства, возникшего из договора продажи, а покупатель является его законным владельцем. В случае заключения нового договора об отчуждении ранее переданного покупателю имущества продавец несет ответственность за его неисполнение⁷.

2. Универсальное правопреемство. В случае смерти гражданина право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит по наследству к другим лицам в соответствии с завещанием или законом. В случае реорганизации юридического лица право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит к юридическим лицам – правопреемникам реорганизованного юридического лица (п. 2 ст. 218 ГК РФ).

3. Приобретение права собственности на имущество потребительского кооператива. Член потребительского кооператива и другие лица, имеющие право на паенакопления, полностью внесшие свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное этим лицам кооперативом, приобретают право собственности на указанное имущество (п. 4 ст. 218 ГК РФ).

4. Приватизация. Под приватизацией государственного и муниципального имущества понимается возмездное отчуждение имущества, находящегося в собственности Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, в собственность физических и (или) юридических лиц.

⁷ П. 14 Постановления Пленума ВАС РФ от 25.02.1998 г. № 8.

лиц. Государство участвует в гражданском обороте не в своих частных интересах, а в целях наиболее эффективного отправления публичной власти. Эти цели определяют и сущность правоспособности государства. Она не может быть общей, ибо природа государства не позволяет ему приобретать ряд прав и возлагать на себя некоторые обязанности. Однако она не может считаться и специальной, ограниченной лишь теми возможностями, которые прямо перечислены законом.

Правоспособность государства является целевой – она вытекает из той функции носителя публичной власти, которую в интересах общества выполняет государство.

Россия, являясь федеративным государством, включает в себя субъекты, обладающие признаками государственных образований. Это республики в составе Российской Федерации, национально-территориальные образования (автономные округа и автономная область) и административно-территориальные образования (края, области).

Особенность муниципальных образований, в отличие от государственных, состоит в том, что их властные полномочия не носят государственно-правового характера, они призваны обеспечивать местное самоуправление.

Само по себе государство не способно своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, а также создавать и исполнять обязанности.

Существует две **формы участия государства в гражданском обороте:**

1) **непосредственная** – осуществляется путем вступления в оборот органов государственной власти, действующих при этом не как обособленные юридические лица, а как особые представители государства.

Как это имеет место и в отношении юридических лиц, гражданская правоспособность Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований осуществляется через их органы.

Структура органов местного самоуправления определена Законом об общих принципах организации местного самоуправления.

В системе федеральных органов особое место занимает Правительство РФ – орган государственной власти Российской Фе-

дерации. Оно действует на основе Федерального конституционного закона от 17.12.97 г. № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации».

От имени государства и его субъектов выступают органы государственной власти в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. Это означает, что от имени Российской Федерации и ее субъектов может выступать ряд органов государственной власти: Федеральное Собрание, Правительство, федеральные органы исполнительной власти и органы власти субъектов Российской Федерации.

Участие муниципальных образований в гражданском обороте опосредуется органами местного самоуправления;

2) **опосредованная** (достигается путем вступления в оборот созданных государством юридических лиц, действующих как таковые, принимающих обязанности и приобретающих права для себя, а не для государства).

Такие юридические лица могут создаваться в форме государственных и муниципальных унитарных предприятий и финансируемых собственником (государством) учреждений. Через этих юридических лиц косвенно, опосредованно, в гражданском обороте участвует и государство.

Созданные государственными и муниципальными образованиями юридические лица не отвечают по обязательствам своих учредителей (п. 2 ст. 126 ГК РФ), а те, в свою очередь, не отвечают по обязательствам своих юридических лиц (за исключением государственного и муниципального учреждения и казенного предприятия (п. 3 ст. 126 ГК РФ)).

В соответствии с п. 2 ст. 124 ГК РФ к государственным и муниципальным образованиям применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в регулируемых гражданским законодательством отношениях, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов. Это прежде всего нормы общего характера о порядке заключения договоров, ответственности за причинение вреда, праве собственности.

Понятие органов государственной власти не тождественно понятию юридического лица. В то же время большинство органов государственной власти и местного самоуправления являются одновременно и юридическими лицами. Однако в ряде случаев государственные органы не наделяются гражданской право-

участок, где осуществлена постройка. По общему правилу такое признание производится в судебном порядке, если законом не установлен иной порядок. Лицо, за которым признано право собственности на постройку, возмещает осуществившему ее лицу расходы на постройку в размере, определенном судом. Однако право собственности на самовольную постройку не может быть признано за указанным лицом, если сохранение постройки нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц (например, соседних землепользователей) либо создает угрозу жизни и здоровью граждан (отсутствие такой угрозы подтверждается наличием необходимых разрешений со стороны органов пожарной охраны, санитарного надзора, архитектурного или строительного контроля и т. д.).

К производным способам приобретения права собственности относятся:

1. Приобретение права собственности на имущество, которое имеет собственника **на основании сделки** об отчуждении этого имущества.

В этом случае право собственности у приобретателя по договору возникает с момента передачи вещи, если иное не предусмотрено законом или договором.

В соответствии со ст. 224 ГК РФ передачей признается:

- фактическое вручение вещи приобретателю (из рук в руки);
- сдача ее перевозчику (транспортной организации) либо в организацию связи для отправки приобретателю;
- фактическое поступление имущества во владение приобретателя или указанного им лица (например, доставка на его склад).

К передаче приравнивается передача приобретателю товарораспорядительного документа на вещи (например, коносамента).

Возможны и другие, не предусмотренные ГК РФ способы передачи (например, символическая передача ключей от автомобиля).

Фактическое владение вещью приобретателем к моменту заключения договора об ее отчуждении (например, при выкупе арендованного имущества) приравнивается к ее передаче. Иначе говоря, в такой ситуации заключение договора об отчуждении вещи признается законом и ее одновременной фактической передачей.

Исключение составляют случаи, когда отчуждение имуще-

В соответствии с п. 2 ст. 223 ГК РФ недвижимое имущество признается принадлежащим добросовестному приобретателю на праве собственности с момента государственной регистрации, за исключением предусмотренных ст. 302 ГК РФ случаев, когда собственник вправе истребовать такое имущество от добросовестного приобретателя⁶.

Право собственности на недвижимость и в силу истечения срока приобретательной давности возникает только с момента государственной регистрации данного объекта.

Необходимо отметить, что добросовестный владелец до приобретения им имущества в силу приобретательной давности имеет право на защиту своего владения против третьих лиц, не являющихся собственником или титульным владельцем, т. е. наравне с титульными владельцами имущества.

Необходимо иметь в виду, что если конкретное имущество может быть приобретено в собственность и как бесхозяйное, и по давности владения, то предпочтение следует отдавать нормам о бесхозяйном имуществе.

6. Самовольная постройка. В соответствии со ст. 222 ГК РФ самовольной постройкой является недвижимое имущество, созданное на земельном участке, не отведенном для этих целей, либо созданное без получения на это необходимых разрешений или с существенным нарушением градостроительных и строительных норм и правил.

Лицо, осуществившее самовольную постройку объекта недвижимости, по общему правилу не приобретает на нее право собственности, а сама эта постройка не становится недвижимостью, ибо она не подлежит государственной регистрации по причине допущенных при ее создании нарушений. Соответственно данное лицо не вправе распоряжаться постройкой – продавать, дарить, сдавать в аренду, совершать другие сделки. Самовольная постройка подлежит сносу осуществившим ее лицом либо за его счет.

Исключение составляет случай, когда право собственности на самовольную постройку может быть признано за лицом, в собственности, пожизненном наследуемом владении, постоянном (бессрочном) пользовании которого находится земельный

⁶ В редакции ФЗ РФ от 30.12.2004 г. № 217-ФЗ.

субъектностью (например, не являются юридическими лицами Федеральное Собрание РФ или федеральное правительство).

Двойственность органов государственной власти влечет необходимость разграничения полномочий соответствующих органов как органов соответствующих образований, с одной стороны, и как некоммерческой организации в форме учреждения, с другой. Нередко именно от решения этого вопроса зависит определение субъектного состава соответствующего правоотношения (является ли его стороной публично-правовое образование в целом либо только созданное им юридическое лицо) и затем – определение субъекта имущественной ответственности.

8.2. Ответственность государственных и муниципальных образований по обязательствам

Находящееся в собственности государственных и муниципальных образований имущество делится на две части:

одна часть передается государственным или муниципальным юридическим лицам (предприятиям и учреждениям) на самостоятельном вещном праве;

другая остается у публично-правового образования, составляя его **казну** (п. 4 ст. 214 ГК РФ, п. 3 ст. 215 ГК РФ).

Самостоятельное выступление указанных образований в гражданском обороте возможно только на базе второй части имущества (иначе одним и тем же имуществом одновременно будут распоряжаться и собственник, и созданное им юридическое лицо, что поставит в трудное положение их возможных кредиторов).

Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования в качестве самостоятельных собственников отвечают по своим обязательствам принадлежащим им на праве собственности имуществом, кроме имущества, которое закреплено за созданными ими юридическими лицами, а также имущества, которое может находиться только в государственной собственности (например, недра земли, ядерная энергетика). Обращение взыскания на землю и другие природные ресурсы, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, допускается лишь в случаях, предусмотренных законом.

Российская Федерация, ее субъекты, а также муниципальные

образования не отвечают по обязательствам друг друга при отсутствии специальных гарантий (поручительства).

Особенности ответственности Российской Федерации и субъектов РФ в гражданско-правовых отношениях с участием иностранных юридических лиц, граждан и государств определяются законодательством об иммунитете государства и его собственности.

Таким образом, суверенитет государства при его участии во внешнеэкономических отношениях сопряжен с иммунитетом. Применительно к внутреннему гражданскому обороту государство согласно п. 1 ст. 124 ГК РФ отказалось от иммунитета.

Под иммунитетом понимают неподчинение одного государства законодательству и юрисдикции другого. Различают несколько видов иммунитета:

судебный иммунитет – состоит в неподсудности государства без его согласия судам другого;

иммунитет собственности:

иммунитет от предварительного обеспечения иска – состоит в том, что нельзя без согласия государства применять какие-либо принудительные меры к его имуществу;

иммунитет от принудительного выполнения решений – означает, что без согласия государства нельзя осуществлять принудительное выполнение судебного решения, вынесенного против него судом другого государства.

рывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение пятнадцати лет, либо иным имуществом – в течение пяти лет, приобретает права собственности на это имущество. Законодатель наделил нормы о приобретательной давности обратной силой (ст. 11 Федерального закона «О введении в действие части первой ГК РФ»).

Следует учитывать следующие условия, необходимые для приобретения такого права:

а) приобретательная давность распространяется на случаи фактического, беститульного владения чужим имуществом. Наличие у владельца какого-либо юридического титула (основания) владения, например, долгосрочного договора аренды, исключает действие приобретательной давности. Сколько бы времени арендатор или, допустим, хранитель ни владел чужим имуществом, он не становится его собственником;

б) для приобретения права собственности на вещь по давности фактического владения необходимо владеть ею **добросовестно**. Следовательно, фактический владелец не должен быть, например, похитителем или иным лицом, умышленно завладевшим чужим имуществом помимо воли его собственника;

в) такое владение должно быть **открытым**, очевидным для всех иных лиц, без утайки;

г) владелец должен относиться к соответствующей вещи как к своей собственной (имея в виду не только ее эксплуатацию, но и необходимые меры по ее поддержанию в надлежащем состоянии, уплату налогов, несение бремени иных расходов);

д) такое владение должно быть **непрерывным** в течение установленных законом сроков (к времени фактического владения можно также присоединить время, в течение которого данной вещью владел правопреемник лица, ссылающегося на приобретательную давность, например, его наследодатель или юридическое лицо, из состава которого выделилось затем юридическое лицо – владелец).

Срок приобретательной давности для движимого имущества установлен в пять лет, а для недвижимости – в пятнадцать лет.

Время владения исчисляется лишь с момента, когда истек срок исковой давности для иска собственника (законного владельца) об истребовании имущества у фактического владельца. Именно с этого момента собственник считается утратившим интерес к своему имуществу.

найденная им вещь, а также право на вознаграждение за находку от лица, уполномоченного на получение вещи (до 20 % стоимости вещи либо по соглашению с этим лицом) (ст. 229 ГК РФ).

Аналогичный по сути правовой режим приобретают и **безнадзорные животные**, которые по истечении 6 месяцев с момента заявления об их задержании и обнаружении их законного владельца поступают в собственность нашедшего их лица, а при его отказе – в муниципальную собственность (п. 1 ст. 231 ГК РФ).

При возврате безнадзорных животных прежнему владельцу обнаружившее их лицо имеет право на возмещение необходимых расходов, понесенных на их содержание, а при возврате домашних животных – также и на вознаграждение по правилам о вознаграждении за находку.

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

Клад поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество, где клад был сокрыт (земельный участок, строение и т. п.), и лица, обнаружившего клад, в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное. Если же согласия собственника имущества, в котором был обнаружен клад, не было получено, клад целиком должен поступить именно ему, а не обнаружившему клад лицу.

Исключение составляет случай, когда клад содержит вещи, относящиеся к памятникам истории или культуры. В этом случае данные вещи подлежат передаче в государственную собственность, а указанные лица имеют право на получение вознаграждения в размере 50 % стоимости клада, которое распределяется между ними таким же образом.

Следует учитывать, что раскопки и поиск клада не должны входить в круг служебных обязанностей лица, обнаружившего клад (археологи).

5. Приобретательная давность. Гражданское законодательство допускает возможность приобретения права собственности на имущество по давности владения им (приобретательная давность).

В соответствии со ст. 234 ГК РФ лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непре-

ТЕМА 9. ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

9.1. Понятие и классификация объектов гражданских прав

Объектами гражданских прав признаются материальные и нематериальные блага, на которые направлены права и обязанности субъектов гражданских правоотношений.

Объект является обязательным элементом всякого правоотношения и выступает относительно самостоятельной правовой категорией.

В соответствии с делением гражданских правоотношений на основные группы (имущественные и неимущественные) объекты этих правоотношений также подразделяются на материальные и нематериальные блага.

К числу материальных благ относятся все те объекты, которые способны удовлетворять материальные потребности людей (в пище, одежде, жилье и т. д.). Наиболее существенными среди этих благ являются вещи, результаты действий и услуги. К нематериальным благам относятся все те объекты, которые способны удовлетворять духовные потребности людей.

Законодатель дает лишь примерный перечень объектов гражданских правоотношений. В соответствии со ст. 128 ГК РФ к объектам гражданских прав относятся:

- вещи, включая деньги и ценные бумаги;
- иное имущество и имущественные права;
- работы и услуги;
- информация;
- результаты интеллектуальной деятельности;
- личные нематериальные блага.

В зависимости от того, насколько свободно объекты гражданских прав могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому, они подразделяются на три группы:

1. Объекты, находящиеся в свободном обращении, – это те объекты, которые могут свободно отчуждаться (купля-продажа, дарение, залог, мена и т. д.) или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование для физических лиц, реорганизация для юридических).

Свободное обращение объектов является общим правилом, а две следующие группы – исключением из этого правила.

2. Объекты, ограниченные в обороте. Ограничение в оборотоспособности выражается в том, что определенные виды объектов могут принадлежать только определенным субъектам (только государству, только российским физическим лицам и т. п.) либо находиться в обороте только по специальным разрешениям. Любое ограничение в оборотоспособности должно осуществляться в порядке, установленном законом. Примером такого ограничения служит Постановление Правительства РФ от 10.12.92 № 959 (в ред. от 16.12.95 г.) «О поставках продукции и отходов производства, свободная реализация которых запрещена», которым утвержден Перечень продукции, поставки которой осуществляются потребителям, имеющим разрешение на ее применение в Российской Федерации. К такой продукции относятся вооружение и боеприпасы к нему, ракетно-космические комплексы, шифровальная техника, радиоактивные вещества, яды и наркотические средства и т. д.

3. Объекты, полностью изъятые из оборота, – это те объекты, которые не могут быть предметом сделок и иным образом переходить от одного лица к другому в рамках гражданско-правовых отношений. Виды объектов, нахождение которых в обороте не допускается, должны быть прямо определены в законе. К таким объектам, в частности, относятся нематериальные блага, а также личные неимущественные права, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона (ст. 151 ГК РФ); права, неразрывно связанные с личностью кредитора, такие, как требования об алиментах, возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью (ст. 383 ГК РФ); отдельные виды наркотических средств и психотропных веществ (ст. 2 ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» от 08.01.98 г. № 3-ФЗ).

Из всех объектов гражданских прав, которые могут быть ограничены в своей оборотоспособности, законодатель особо выделяет землю и другие природные ресурсы. Указанные объекты могут отчуждаться или иным способом переходить от одного лица к другому только в той мере, в какой оборот таких объектов допускается законами о земле и других природных ресурсах (п. 3 ст. 129 ГК РФ).

Движимые вещи, стоимость которых явно ниже суммы, соответствующей 5 МРОТ, брошенные собственником или иным образом оставленные им с целью отказа от права собственности на них (**брошенные вещи**), могут быть обращены в собственность лицами, в собственности, законном владении или пользовании которых находится соответствующий земельный участок (водоем), где находится брошенная вещь.

Аналогичное правило действует в отношении определенных категорий брошенных вещей – лом металла, бракованная продукция, топляк от сплава, отвалы и сливы, образуемые при добыче полезных ископаемых: если собственник явным образом отказался от них, то обратиться эти материальные ценности имеют право в свою собственность

Все иные вещи (стоимостью более 5 МРОТ) поступают в собственность лица, вступившего во владение ими, если по заявлению этого лица они признаны судом бесхозными.

Изложенные правила не применяются к специальным случаям, предусмотренным ГК для приобретения права собственности на находку, безнадзорных животных и клад.

Находка (ст. 227 ГК РФ). Под находкой понимается вещь, утерянная собственником или иным владельцем, и найденная другим лицом.

Нашедший потерянную вещь (находку) обязан уведомить о находке лицо, потерявшее вещь, либо иного известного ему законного владельца вещи, либо сдать ее в органы милиции, местного самоуправления либо владельцу помещения или транспортного средства, в котором обнаружена потерянная вещь.

Нашедший вправе хранить вещь у себя, отвечая в этом случае за ее возможную утрату или повреждение при наличии грубой неосторожности или умысла в пределах стоимости такой вещи.

По истечении 6 месяцев с момента заявления о находке органу милиции или местного самоуправления и отсутствии сведений о законном владельце вещи нашедший вещь приобретает на нее право собственности. При его отказе от этого на найденную вещь возникает право муниципальной собственности (ст. 228 ГК РФ).

Нашедший вещь имеет право на возмещение расходов по хранению этой вещи либо от ее законного владельца, либо от органа местного самоуправления, в собственность которого поступила

4. Приобретение права собственности на бесхозяйное имущество. В соответствии со ст. 225 ГК РФ **бесхозяйной** является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался. Понятие бесхозяйных вещей является собирательным, охватывающим такие разновидности, как брошенные собственником вещи, находки, безнадзорные животные, клады.

Законодатель различно решает вопрос о приобретении права собственности на бесхозяйное имущество в зависимости от того, движимое ли это имущество или недвижимость.

В отношении бесхозяйных недвижимых вещей действует следующее положение: муниципальные органы имеют право поставить на учет эти вещи. И, по истечении года, если собственник не будет найден, по требованию муниципального органа эти вещи могут быть обращены в муниципальную собственность в судебном порядке. Отдельные правила установлены для городов федерального значения – Москвы и Санкт-Петербурга: бесхозяйные недвижимые вещи, находящиеся на территориях этих городов, принимаются на учет органами, осуществляющими государственную регистрацию права на недвижимое имущество, по заявлениям уполномоченных государственных органов этих городов. По истечении года со дня постановки бесхозяйной недвижимой вещи на учет уполномоченный государственный орган города федерального значения Москвы или Санкт-Петербурга может обратиться в суд с требованием о признании права собственности города федерального значения Москвы или Санкт-Петербурга на данную вещь. Бесхозяйная недвижимая вещь, не признанная по решению суда поступившей в собственность города федерального значения Москвы или Санкт-Петербурга, может быть вновь принята во владение, в пользование и в распоряжение оставившим ее собственником либо приобретена в собственность в силу приобретательной давности (п. 4 ст. 225 ГК РФ).

В отношении движимых вещей, которые брошены собственником, действует так называемое «право оккупации»: движимые вещи, брошенные собственником, или вещи, от которых собственник отказался иным образом, могут быть обращены тем, кто ими завладел, в свою собственность в порядке, предусмотренном ГК РФ (брошенные вещи, находка, клад, безнадзорные животные, приобретательная давность).

9.2. Вещи как объекты гражданских прав

Вещи как объекты гражданских прав – это предметы материального мира, предназначенные для удовлетворения определенных потребностей и которые могут быть в обладании человека.

Классификация вещей как объектов гражданских прав производится с помощью использования в качестве критерия различных свойств этих вещей. Целью такой классификации является установление законодателем в случаях необходимости специальных режимов их оборота, отражающих особенности тех ли иных объектов.

Вещи делятся на **движимые и недвижимые**. К недвижимости относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все объекты, которые связаны с землей так, что их перемещение без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, жилые и нежилые помещения, объекты незавершенного строительства, предприятия как имущественные комплексы.

Кроме этого, гражданское законодательство относит к недвижимости следующие объекты: подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. При этом ГК РФ отмечает, что соответствующим законом к недвижимости могут быть отнесены и иные объекты.

Все остальные вещи относятся к движимым.

Различие в правовом положении движимых и недвижимых вещей заключается в том, что право собственности и другие вещные права на недвижимость, ограничение этих прав, их возникновение и передача другим лицам подлежат государственной регистрации, в то время как регистрация прав на движимое имущество, по общему правилу, не требуется. В настоящее время порядок регистрации прав на недвижимость определяется Федеральным законом «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ. В соответствии со ст. 9 указанного закона государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним проводится учреждением юстиции по государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним на территории регистрационного округа по месту нахождения не-

движимого имущества. Порядок регистрации прав на морские, воздушные суда, суда внутреннего водного транспорта определяется транспортными кодексами: соответственно, Кодексом торгового мореплавания РФ (ст. 33–47 КТМ РФ), Кодексом внутреннего водного транспорта (ст. 15–25 КВВТ РФ), Воздушным кодексом РФ (ст. 33 ВК РФ). Космические объекты подлежат государственной регистрации, порядок которой должен определяться Правительством РФ.

Особым объектом гражданских прав, относящимся к недвижимости, является **предприятие**. Данный термин употребляется в гражданском праве в отношении субъектов (например, государственное унитарное предприятие) и в отношении объектов права. Под предприятием как объектом гражданского права понимается определенный имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. В данный комплекс входит вся совокупность имущества, предназначенного для деятельности предприятия (земельный участок, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукция, работы и услуги, коммерческое обозначение, товарный знак и другие исключительные права). Необходимость выделения предприятия в качестве особого объекта гражданских прав обусловлена тем, что законом предусмотрены особые требования в отношении сделок с предприятиями (ст. 559–565, 656–664 ГК РФ). Кроме этого, государственной регистрации подлежит не только возникновение, изменение или прекращение прав на предприятие как объекта недвижимости, но и совершение таких сделок, как договор купли-продажи предприятия (п. 3 ст. 560 ГК РФ), аренда предприятия (п. 2 ст. 658 ГК РФ).

Делимые и неделимые вещи. Вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения, признается неделимой (предметы мебели, машины и механизмы и др.). Делимые же вещи в результате раздела не утрачивают своего назначения (предметы питания, топливо, сырье, материалы и др.). Делимость приобретает правовое значение главным образом применительно к разделу общей собственности. Неделимые вещи не подлежат разделу в натуре, поэтому либо передаются одному из собственников с предоставлением другим денежной или иной компенсации, либо продаются, а вырученная сумма делится между собственниками (ст. 252 ГК РФ). В зависимости

вору для другого лица, оно и становится собственником в силу договорных условий.

Важное значение при этом приобретает момент, с которого вещь можно считать созданной (существующей), ибо он и становится порождающим фактом. Для движимых вещей этот момент определяется фактом окончания соответствующей деятельности, а для недвижимых – моментом государственной регистрации (ст. 219 и 131 ГК РФ). Следовательно, до момента такой регистрации вновь создаваемая недвижимая вещь юридически не существует, а представляет собой особый объект права, например, незавершенное строительство. Таким образом, право собственности на здания, сооружения и другое вновь создаваемое недвижимое имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает с момента такой регистрации.

2. Переработка (спецификация) (ст. 220 ГК РФ). Законом установлено общее правило, согласно которому, если иное не предусмотрено договором, право собственности на новую движимую вещь, изготовленную лицом при переработке не принадлежащих ему материалов, приобретает собственником материалов.

Исключение представляет случай, когда стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов. В данном случае право собственности на новую вещь приобретает лицо, которое, действуя добросовестно (т. е. договорилось с собственником материалов либо добросовестно полагало, что оно и является одновременно их собственником), осуществило переработку для себя (а не по заказу другого лица). Во всех случаях стоимость материалов и стоимость работы возмещаются, перераспределяются между лицом, осуществившим переработку, и собственником материалов.

3. Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (ст. 221 ГК РФ). Сбор ягод, грибов, лов рыбы, сбор или добыча других общедоступных вещей или животных (охота, рыболовство, собирательство, недропользование в отношении общераспространенных полезных ископаемых владельцами земельных участков) являются первоначальным способом приобретения права собственности для любого собравшего или добывшего их лица при условии, что они осуществлены в соответствии с законом, разрешением собственника или местным обычаем.

принадлежит унитарным предприятиям, и «**право оперативного управления**», которым наделяются учреждения и казенные предприятия.

Имущество, не закрепленное за предприятиями и учреждениями (нераспределенное государственное или муниципальное имущество), прежде всего средства соответствующего бюджета, составляет казну публично-правового образования. Под казной закон понимает именно нераспределенное имущество, а не государственный или муниципальный орган (казначейство). В казну поступают налоги, сборы и иные доходы, подлежащие уплате в бюджет, конфискованное и выморочное имущество и др. Такое имущество может быть объектом взыскания кредиторов публичного собственника по его самостоятельным обязательствам (п. 1 ст. 126 ГК РФ).

13.5. Основания приобретения права собственности

Основания приобретения права собственности (титуты собственности) – это определенные юридические факты, которые ведут к возникновению права собственности у конкретного субъекта. Поскольку все основания приобретения права собственности специально регулировать невозможно, гражданское законодательство приводит лишь примерный перечень таких юридических фактов.

Основания возникновения права собственности подразделяются на первоначальные и производные.

Первоначальные – не зависящие от прав предшествующего собственника на данную вещь (включая и случаи, когда такого собственника ранее вообще не имелось).

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

К первоначальным способам приобретения права собственности относятся:

1. Приобретение права собственности на вновь изготовленную вещь (п. 1 ст. 218 ГК РФ). По общему правилу право собственности на новую вещь, изготовленную или созданную лицом для себя с соблюдением закона и иных правовых актов, приобретается этим лицом. Если такая вещь создается по дого-

от делимости или неделимости вещи определяется долевой или солидарный характер обязательства, возникающего по поводу данной вещи (ст. 322 ГК РФ).

Сложные вещи. Если разнородные вещи образуют единое целое, предполагающее использование их по общему назначению, они рассматриваются как одна вещь – сложная вещь. Сложные вещи отличаются от неделимых тем, что каждая часть сложной вещи имеет самостоятельную ценность, в то же время все части в совокупности используются по единому назначению (квартиры, предприятия, фермерские хозяйства, библиотеки).

Смысл выделения данного вида вещей в отдельную категорию состоит в том, что действие сделки, объектом которой служит сложная вещь, распространяется на все составляющие ее разнородные вещи (ст. 134 ГК РФ).

Главная вещь и принадлежность. Принадлежность – вещь, предназначенная для обслуживания другой, главной вещи и связанная с ней общим назначением. В соответствии со ст. 135 ГК РФ принадлежность следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное. Отчуждение же принадлежности не имеет правового значения для главной вещи.

Плоды, продукция и доходы – все три этих объекта представляют собой различные виды приращения основной вещи, поступления, полученные в результате использования (развития) имущества. Под плодами понимаются новые вещи, которые возникают в результате органического развития других, плодоносящих вещей (животных, растений). К числу плодов в гражданско-правовом смысле относятся не только урожай, но и приплод скота, молоко, яйца, шерсть, мясо и т. д. Доходы от вещи в гражданско-правовом смысле – это поступления в виде денег или иных материальных благ, которые приносит имущество, находящееся в обороте (арендная плата, проценты по депозиту и т. п.). Продукция – это имущество, полученное в результате технического использования имущества.

Все указанные поступления принадлежат лицу, использующему имущество на законном основании (аренда, заем, ссуда), если иное не предусмотрено законом или иными правовыми актами либо договором (ст. 136 ГК РФ).

Животные – данный объект впервые выделен в ГК РФ с целью:

а) ввести животных в гражданский оборот в качестве предмета сделок;

б) обеспечить гуманное отношение к ним со стороны их собственников.

К животным применяются общие правила об имуществе постольку, поскольку законом или иными правовыми актами не установлено иное. При осуществлении прав не допускается жестокое обращение с животными, противоречащее принципам гуманности. Несоблюдение этого запрета рассматривается как злоупотребление правом.

Выделяются также **вещи, определяемые родовыми признаками и индивидуально-определенные**. Данное деление вещей основано на признаке индивидуализированности соответствующего объекта. Под родовыми вещами понимаются такие вещи, которые индивидуализируются в гражданском обороте путем указания на их родовую принадлежность, качественное состояние и количественную меру (горючие вещества, зерно, хлопок и т. п.). Под индивидуально-определенными вещами понимают такие вещи, индивидуализация которых в гражданском обороте осуществляется путем выделения из рода им подобных и указания на их качественное состояние и количественную меру.

Индивидуально-определенные вещи – это не только вещи, единственные в своем роде (конкретное произведение искусства, жилой дом и т. п.), но и все иные вещи, выделенные из массы им подобных, физически отграниченные от предметов того же рода. Например, вещь, определяемая родовыми признаками, после ее выделения в пределах рода индивидуализируется и переходит в группу вещей индивидуально-определенных (часть урожая картофеля, складированная в определенном месте).

Правовое значение деления вещей на индивидуально-определенные и определяемые родовыми признаками состоит в том, что обязательства по передаче вещей, определяемых родовыми признаками, исполняются путем передачи любой вещи того же рода и качества. Если же обязательство возникает по поводу индивидуально-определенной вещи, то оно может быть исполнено только в отношении конкретной вещи, выделенной из массы ей подобных, поскольку индивидуально-определенная вещь в отличие от родовых юридически незаменима. Соответственно, гибель индивидуально-определенной вещи освобождает должника от обязанности

Управление и распоряжение объектами федеральной собственности, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами Российской Федерации, осуществляет Правительство РФ. Правительство РФ может делегировать определенные полномочия в отношении объектов федеральной собственности федеральным органам исполнительной власти, а также органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации в порядке, определенном Федеративным договором и законами Российской Федерации (пп. «г» п. 1 ст. 114 Конституции РФ, п. 15 Постановления Верховного Совета РФ от 27.12.1991 г. № 3020-1).

Муниципальная собственность не является разновидностью государственной собственности. Это самостоятельная форма собственности. Субъектами права муниципальной собственности являются район, город и входящие в них административно-территориальные образования. Объектами права муниципальной собственности являются имущество органов местной власти и местного самоуправления, средства местного бюджета и внебюджетных фондов, жилищный фонд и нежилые помещения, предприятия, имущественные комплексы, учреждения и иное имущество, необходимое для экономического и социального развития и выполнения других задач соответствующими административно-территориальными образованиями в соответствии с законодательством о местном самоуправлении.

Находящееся в государственной или муниципальной собственности имущество делится на две части.

Одна часть закрепляется за государственными или муниципальными предприятиями и учреждениями на ограниченных вещных правах хозяйственного ведения или оперативного управления. Это распределенное публичное имущество составляет базу для участия в имущественном обороте этих организаций как самостоятельных юридических лиц. Оно не может служить для обеспечения покрытия возможных долгов публичного собственника, ибо унитарные предприятия как юридические лица не отвечают своим имуществом по долгам своего учредителя (п. 5 ст. 113 ГК РФ) – этим имуществом они должны отвечать по собственным долгам перед своими кредиторами. Объем прав, передаваемый предприятиям, с одной стороны, и учреждениям – с другой, не совпадает. Соответственно, законодатель различает **«право хозяйственного ведения»**, которое

Государство, муниципальное образование в качестве собственника в отношении своего имущества обладают практически теми же самыми правомочиями, что гражданин или юридическое лицо. Однако законом могут определяться виды имущества, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности (например, ядерное оружие может иметь в собственности только Российская Федерация). Применительно к государственной собственности важное значение имеет правило, согласно которому земля и другие природные ресурсы, не находящиеся в собственности граждан и юридических лиц или муниципальной собственности, считаются находящимися в государственной собственности.

Государственная собственность является достоянием многонационального народа России и выступает в виде федеральной собственности, субъектом которой является Российская Федерация, и государственной собственности субъектов Федерации (республик, краев, областей).

Разграничение собственности на федеральную, государственную собственность субъектов РФ и муниципальную собственность определяется в порядке, установленном Постановлением Верховного Совета РФ от 27.12.1991 г. № 3020-1 «О разграничении государственной собственности в Российской Федерации на федеральную собственность, собственность республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность».

Документом, подтверждающим право собственности субъектов права федеральной, государственной и муниципальной собственности на отдельные объекты, является соответствующий реестр федеральной, государственной и муниципальной собственности⁵.

Объектами права государственной собственности являются имущество органов власти и управления указанных субъектов, культурные и исторические ценности, средства производства и промышленности, средства соответствующего бюджета, имущественные комплексы, а также иное имущество, обеспечивающее их самостоятельность и необходимое для осуществления их задач.

⁵ П. 3 Постановления Пленума ВАС от 25.02.98 г. № 8.

ее передачи кредитору, в то же время гибель вещи, определенной родовыми признаками, по общему правилу не снимает с должника обязанности по ее передаче, поскольку он не лишен возможности передать кредитору другую вещь того же рода и качества.

Кроме этого, вещи делятся на **потребляемые и непотребляемые**. Юридическое деление вещей на потребляемые и непотребляемые исходит из того, сохраняется ли вещь в своем первоначальном виде, сохраняет ли она свои первоначальные качества и свойства после однократного ее использования. Потребляемая вещь – вещь, которая в процессе ее использования утрачивает свои потребительские качества полностью или частично либо преобразуется в другую вещь. К числу потребляемых вещей относят топливо, продукты питания, стройматериалы и т. п., к числу непотребляемых – оборудование, транспортные средства и т. п. Данные различия между вещами учитываются законодателем при определении различных видов гражданско-правовых договоров. Так, объектом договора займа может быть только потребляемая вещь, поскольку предполагается, что переданная вещь будет израсходована, использована по назначению заемщиком и его обязанность заключается в том, чтобы возратить кредитору другую вещь того же рода и качества (ст. 807 ГК РФ). Напротив, объектом договора аренды, безвозмездного пользования, договора найма жилого помещения (главы 34–36 ГК РФ) всегда является непотребляемая (кроме этого – индивидуально-определенная) вещь.

9.3. Деньги и ценные бумаги как объекты гражданских прав

Деньги как объекты гражданских прав могут выступать в гражданском обороте в двух ипостасях: во-первых, деньги как вещи (денежные знаки) – когда речь идет о расчетах наличными деньгами, и во-вторых, деньги как имущественные права, когда говорится о денежных средствах, находящихся на банковских счетах клиента, и операциях с ними.

Деньги выступают в качестве особого объекта гражданских правоотношений и обладают следующими особенностями:

1) деньги рассматриваются в качестве специфической разновидности вещей, являясь всеобщим эквивалентом, выполняют функции законного средства платежа по возмездным сделкам.

В то же время деньги могут являться самостоятельным объектом гражданских правоотношений (договор займа, договор дарения);

2) деньги являются средством погашения любого имущественного (а в случаях, предусмотренных законом, – и неимущественного) долга независимо от основания его возникновения (если на то нет запрета в законе или против этого не возражает кредитор);

3) деньги относятся к делимым вещам, определяемым родовыми признаками, однако количественной мерой (определяющей их платежеспособность) является не количество купюр, а количество денежных единиц, заключенных в соответствующих купюрах. В определенных случаях денежные знаки могут быть индивидуализированы путем фиксации их серий и номеров (коллекционирование, вещественные доказательства).

Свидетельством особого правового режима денег как объекта правоотношений является положение гражданского права, закрепленное в п. 3 ст. 302 ГК РФ, исключающее возможность истребования денег (а также ценных бумаг на предъявителя) от добросовестного приобретателя.

В соответствии со ст. 140 ГК РФ законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории России, является **рубль**.

Валютные ценности как объекты гражданских прав. Гражданское законодательство выделяет валютные ценности как особую группу вещей. В соответствии со ст. 141 ГК РФ виды имущества, признаваемые валютными ценностями, и порядок совершения сделок с ними определяются Законом «О валютном регулировании и валютном контроле».

В соответствии со ст. 1 Закона «О валютном регулировании и валютном контроле» от 10.12.2003 г. № 173-ФЗ понятие «валютные ценности» включает в себя иностранную валюту и внешние ценные бумаги.

Валютные операции между резидентами и нерезидентами осуществляются без ограничений, за исключением валютных операций, предусмотренных законом, в отношении которых ограничения устанавливаются в целях предотвращения существенного сокращения золотовалютных резервов, резких колебаний курса валюты Российской Федерации, а также для поддержания устойчивости платежного баланса Российской Федерации.

Валютные операции между резидентами запрещены, за

Имущество на праве частной собственности может принадлежать и юридическим лицам. Объектами права частной собственности предприятий является имущество, переданное им в форме вкладов и других взносов их участниками, а также имущество, полученное в результате их предпринимательской деятельности и приобретенное по иным основаниям, допускаемым законом. Акционерные общества являются также собственниками средств, полученных ими от продажи акций.

Объектом собственности граждан и юридических лиц не может быть только имущество, изъятое из оборота, поскольку оно составляет объект исключительной собственности государства. По действующему законодательству таким имуществом, например, являются некоторые виды вооружений, памятников истории и культуры и т. п. Виды объектов, которые не могут принадлежать на праве собственности гражданам и юридическим лицам, должны быть прямо указаны в законе (п. 2 ст. 129 ГК РФ), но не в подзаконном акте. Это же касается и объектов, которые могут находиться в собственности частных лиц только по специальному разрешению, т. е. ограниченных в обороте (абз. 2 п. 2 ст. 129 ГК РФ).

В соответствии с п. 2 ст. 213 ГК РФ не подлежит ограничению количество, а также стоимость объектов права собственности граждан и юридических лиц, если только такое ограничение не вызывается целями защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (абз. 2 п. 2 ст. 1 ГК РФ).

13.4. Право государственной и муниципальной собственности

Публичная собственность в соответствии с российским законодательством имеет две разновидности – государственную и муниципальную собственность. В отличие от частной собственности государственная и муниципальная собственность призваны обеспечить интересы большого количества людей (публичные интересы): народа России в целом; населения, проживающего на территории субъекта РФ; лиц, проживающих на территории публичного образования.

основании федерального закона, иные нормативные акты, изданные после введения в действие части первой ГК РФ и ограничивающие права собственника, не подлежат применению⁴.

Несмотря на то, что «права всех собственников защищаются равным образом» (п. 4 ст. 212 ГК РФ), это не свидетельствует о равенстве всех форм собственности в юридическом смысле, поскольку в государственной собственности может находиться любое имущество, в том числе изъятое из оборота (п. 2 ст. 129 ГК РФ); государство может приобретать имущество в собственность такими способами, которых лишены граждане и физические лица (налоги, сборы, пошлины, реквизиция, конфискация, национализация). С другой стороны, юридические лица и публично-правовые образования отвечают по своим долгам всем своим имуществом, а граждане – за установленными законом изъятиями.

13.3. Право частной собственности

Термин «частная собственность» практически не употребляется в ГК РФ, а речь идет о собственности граждан и юридических лиц. Таким образом, субъектами права частной собственности могут быть граждане и юридические лица.

Собственность гражданина создается и приумножается за счет его доходов от участия в производстве и иного распоряжения своими способностями к труду, от предпринимательской деятельности, от ведения собственного хозяйства и доходов от средств, вложенных в кредитные учреждения, акции, другие ценные бумаги, приобретения имущества по наследству и по иным основаниям, не противоречащим закону.

Собственник использует свое имущество для удовлетворения личных потребностей. Гражданин может использовать имущество, находящееся в его собственности, для предпринимательской деятельности следующими способами: передать свое имущество в качестве вклада в уставный капитал (складочный капитал) юридических лиц либо использовать свое имущество для предпринимательской деятельности от своего имени, не создавая юридического лица.

⁴ П. 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 25.02.1998 г. № 8.

исключением случаев, прямо указанных в законе.

В соответствии со ст. 142 ГК РФ, **ценной бумагой** является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при предъявлении ценной бумаги.

Таким образом, ценная бумага – это документ, обладающий следующими признаками:

1) документ, удостоверяющий определенные имущественные права;

2) документ, который имеет строгую форму и обязательные реквизиты, отсутствие хотя бы одного из обязательных реквизитов в соответствии с п. 2 ст. 144 ГК РФ делает бумагу ничтожной, т. е. не имеющей юридической силы;

3) это документ, содержащий имущественное право, реализация которого возможна только путем использования самого документа.

В юридической литературе выделяют также такой признак ценной бумаги, как «публичная достоверность». Суть публичной достоверности состоит в том, что ценная бумага, составленная с соблюдением формы и обязательных реквизитов, не может быть оспорена должником по причинам отсутствия оснований обязательства либо его недействительности, т. е. должник обязан произвести исполнение по ценной бумаге лишь на основании чисто формальных признаков – соответствия формы и обязательных реквизитов (п. 2 ст. 147 ГК РФ).

Виды ценных бумаг:

1. Облигация – ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение от лица, выпустившего облигацию, в предусмотренный ею срок номинальной стоимости облигации или иного имущественного эквивалента. Облигация предоставляет ее держателю также право на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо иные имущественные права (ч. 2 ст. 816 ГК РФ).

Облигация опосредует отношения займа между ее владельцем (кредитором) и лицом, выпустившим ее (эмитентом). В зависимости от эмитента различают облигации государственные (Российской Федерации и ее субъектов), муниципальные и юридических лиц.

2. Акция – ценная бумага, закрепляющая права ее владельца (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на часть имущества, остающегося после его ликвидации (ликвидационная квота).

Выпуск и обращение акций регламентируются ст. 96–104 ГК РФ, ФЗ «Об акционерных обществах», ФЗ «О рынке ценных бумаг» и другими нормативными актами.

В отличие от других видов ценных бумаг акция может выпускаться только в бездокументарной форме (ст. 16 Закона о рынке ценных бумаг).

Акции могут выпускаться только АО и только на величину его уставного капитала. АО имеет право начинать размещение акций после государственной регистрации их выпуска (п. 1 ст. 24 Закона о рынке ценных бумаг). Исключения из этого правила установлены в п. 1 ст. 19 Закона о рынке ценных бумаг: при учреждении акционерного общества или реорганизации юридических лиц в форме слияния, разделения, выделения и преобразования акции размещаются до государственной регистрации их выпуска, а государственная регистрация отчета об итогах выпуска акций осуществляется одновременно с государственной регистрацией выпуска акций.

3. Вексель – ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного, указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока обусловленную сумму (ч. 1 ст. 815 ГК РФ).

Вексельное обращение регулируется Федеральным законом «О простом и переводном векселе» от 11.03.1997 г. № 48-ФЗ, Положением о переводном и простом векселе (Приложение к Постановлению ЦИК и СНК СССР от 07.08.1937 г. № 104/1341). Положения гражданского законодательства к вексельным отношениям применяются постольку, поскольку они не противоречат Закону о векселях (ч. 2 ст. 815 ГК)¹.

¹ П. 1 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 04.12.2000 г. № 33/14 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей».

жилые помещения, иные жилые помещения в других строениях, пригодные для проживания³. Жилое помещение должно быть зарегистрировано в этом качестве в государственных органах, осуществляющих учет такого рода недвижимостей (как правило, в территориальных бюро технической инвентаризации – БТИ).

Право собственности на жилые помещения имеет строго целевое назначение (п. 1 ст. 288 ГК РФ). Поскольку жилые помещения предназначены лишь для проживания граждан, их использование в иных целях, в частности для размещения различных контор (офисов), складов, производств и т. д., допускается только после перевода этих помещений в нежилые в установленном законом порядке (п. 2 и 3 ст. 288 ГК РФ).

Граждане – собственники жилых помещений – вправе использовать их для личного проживания и проживания членов его семьи, а также отчуждать эти вещи и сдавать их во временное пользование другим лицам лишь для аналогичных целей.

Собственник вправе передавать другим лицам свои права владения, пользования и распоряжения принадлежащим ему имуществом, оставаясь его собственником (п. 2 ст. 209 ГК РФ).

Законодатель возлагает на собственника бремя содержания своего имущества (охрана, ремонт и поддержание в должном состоянии и т. п.), если только законом или договором это «бремя» или его часть не возложены на иное лицо (ст. 210 ГК РФ) (например, арендатора). Собственник несет также риск случайной гибели или порчи своего имущества, т. е. его утраты или повреждения при отсутствии чьей-либо вины в этом (ст. 211 ГК РФ).

Субъектами права собственности могут быть любые субъекты гражданского права: граждане, юридические лица (кроме унитарных предприятий и финансируемых собственником учреждений), государственные и муниципальные (публичные) образования.

Права владения, пользования и распоряжения своим имуществом всех собственников подлежат судебной защите равным образом. Поскольку, согласно ст. 55 Конституции РФ и п. 2 ст. 1 ГК РФ, гражданские права могут быть ограничены только на

³ Ст. 1 Закона РФ от 24 декабря 1992 г. «Об основах федеральной жилищной политики».

воздействия на принадлежащее ему имущество, если на то нет его воли. В отличие от этого правомочия иного законного владельца не только не исключают прав на то же имущество самого собственника, но и возникают обычно по воле последнего и в предусмотренных им пределах.

Главное, что характеризует правомочия собственника в гражданском праве, – это возможность осуществлять их по своему усмотрению (п. 2 ст. 209 ГК РФ), т. е. самому решать, что делать с принадлежащим имуществом, руководствуясь исключительно собственными интересами.

Некоторыми особенностями обладает **содержание права собственности на землю и другие природные ресурсы**, а также **право собственности на жилые помещения**.

Законодательством установлен особый режим земли и природных ресурсов: государственной собственностью является вся та земля и все те природные ресурсы, которые прямо не переданы в частную либо муниципальную собственность, т. е. в отношении земли и других природных ресурсов исключена возможность их существования в качестве бесхозяйного имущества. С другой стороны, свободное, по усмотрению собственника, использование принадлежащих ему правомочий относительно земельных участков и иных природных объектов подвергается ограничениям в публичных интересах (гл. 17 ГК РФ).

Так, на основании закона и в установленном им порядке определяются земли сельскохозяйственного и иного назначения, использование которых для других целей не допускается или ограничивается. Собственник вправе использовать такой земельный участок лишь в пределах, определяемых его назначением (п. 2 ст. 260 ГК РФ). Кроме этого, на собственника земельного участка возлагаются дополнительные обязанности по соблюдению требований природоохранного и земельного законодательства. Несоблюдение этих требований влечет для собственника неблагоприятные последствия вплоть до изъятия используемого им земельного участка (ст. 284–286 ГК РФ).

Под жилыми помещениями жилищное законодательство понимает не только жилые дома и коттеджи, но и специализированные дома (общежития, гостиницы-приюты, дома маневренного фонда, специальные дома для одиноких престарелых, дома-интернаты для инвалидов, ветеранов и другие), квартиры, служебные

Сторонами в переводном векселе выступают векселедатель, плательщик и векселедержатель. В простом векселе два лица – векселедатель, он же плательщик, и векселедержатель. Как по переводному, так и по простому векселю обязываться могут граждане и юридические лица. Публичные образования (Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования) имеют право обязываться по векселю только в случаях, прямо предусмотренных Федеральным законом.

В гражданском обороте вексель используется в качестве средства, заменяющего денежный платеж, либо для получения денежного платежа. Предметом вексельного обязательства могут быть только деньги.

4. Чек – ценная бумага, выполненная на бланке специального образца, содержащая ничем не обусловленное письменное распоряжение чекодателя банку в форме приказа уплатить чекодержателю указанную в нем сумму. Чековое обращение регламентируется ст. 877–885 ГК РФ; в части, не урегулированной Кодексом, – другими законами и устанавливаемыми в соответствии с ними банковскими правилами.

В имущественном обороте чеки в основном выполняют расчетную функцию. В чековых отношениях участвуют три лица – чекодатель, банк-плательщик и чекодержатель (ремитент). Круг этих лиц может быть расширен в результате передачи чека по индоссаменту или предоставления гарантии платежа по чеку (аваль).

5. Депозитные и сберегательные сертификаты – ценные бумаги, представляющие собой письменные свидетельства банка о вкладе денежных средств, удостоверяющие право владельца получить по истечении установленного срока сумму вклада и проценты по ней в любом учреждении данного банка (ст. 844 ГК РФ). Эти ценные бумаги не могут использоваться в качестве расчетных и платежных документов. Сберегательные сертификаты выдаются вкладчикам – гражданам, а депозитные – юридическим лицам.

Правовое регламентирование выпуска и обращения данных ценных бумаг осуществляется в соответствии с Положением «О сберегательных и депозитных сертификатах кредитных организаций», утвержденных письмом ЦБ РФ от 10.02.92 г. № 14-3-20 (в ред. от 29.11.2000 г.).

6. Банковская сберегательная книжка на предъявителя – ценная бумага, удостоверяющая внесение в банковское учреждение денежной суммы и право ее владельца на получение этой суммы в соответствии с условиями денежного вклада. Владельцами данной ценной бумаги могут быть только граждане. Передача прав, удостоверенных этой бумагой, осуществляется путем простого вручения книжки (ст. 147, 843 ГК РФ).

7. Коносамент – товарораспорядительный документ, удостоверяющий право его держателя распоряжаться указанным в нем грузом и получить его после завершения морской перевозки. Правила обращения коносамента, а также перечень сведений, указываемых в коносаменте, определяются в ст. 142–149 КТМ РФ.

Особенностью коносамента как ценной бумаги является то, что при его составлении в нескольких подлинных экземплярах выдача груза по первому предъявленному коносаменту прекращает действие остальных экземпляров.

8. Приватизационные ценные бумаги. Единственным видом данной ценной бумаги является **приватизационный чек** – государственная ценная бумага целевого назначения, предназначенная для бесплатной передачи гражданам объектов приватизации (имущества, акций, долей). Выпуск и обращение приватизационных чеков регулировались Указом Президента РФ от 14.08.92 г. № 914 «О введении в действие системы приватизационных чеков в Российской Федерации». Приватизационные чеки выдавались всем гражданам Российской Федерации и использовались в качестве платежного средства для приобретения объектов приватизации с 1 октября 1992 г. по 1 июля 1994 г.

Данный перечень не является исчерпывающим. К ценным бумагам могут быть отнесены и иные документы, предусмотренные законом, в частности, закладная (ст. 13 ФЗ «Об ипотеке»), двойные складские свидетельства и простые складские свидетельства (ст. 912 ГК РФ), инвестиционный пай (ст. 14 ФЗ «Об инвестиционных фондах»), облигации с ипотечным покрытием и ипотечные сертификаты участия (ст. 7 ФЗ «Об ипотечных ценных бумагах»).

Ценные бумаги могут быть предъявительскими, ордерными и именными.

Предъявительские – ценные бумаги, исполнение по которым может требовать любое лицо, являющееся их правомерным об-

ленная законом мера дозволенного поведения управомоченного лица по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим ему имуществом своей властью и в своем интересе. Осуществление права собственности не зависит от воли третьих лиц, оно ничем не ограничено, кроме закона.

В соответствии со ст. 209 ГК РФ правомочия собственника раскрываются с помощью трех различных правомочий: владения, пользования и распоряжения.

Право владения – основанная на законе (т. е. юридически обеспеченная) возможность иметь у себя данное имущество, содержать его в своем хозяйстве (фактически обладать им, числить на своем балансе и т. п.). Хозяйственное господство. Право владения может принадлежать не только собственнику (хранитель чужого имущества, арендатор, перевозчик).

Право пользования – возможность эксплуатации, хозяйственного или иного использования имущества путем извлечения из него полезных свойств, его потребления. Данное правомочие тесно связано с правомочием владения, поскольку по общему правилу можно пользоваться имуществом, только фактически владея им. Так же, как правом владения, указанным правомочием может обладать не только собственник (арендатор, наниматель).

Право распоряжения – возможность определения юридического положения имущества путем изменения его принадлежности, состояния или назначения (отчуждение, передача, уничтожение). Точно так же право распоряжения может принадлежать не только собственнику – другие лица (поверенный, комиссионный магазин, ломбард, унитарное предприятие, владеющее имуществом на праве хозяйственного ведения) могут определять юридическую судьбу вещи либо в силу полномочий, полученных от собственника, либо на основании положений законодательства.

Однако только у собственника одновременно концентрируются все три названных правомочия². Правомочия собственника устраняют, исключают всех других лиц от какого-либо

² Исключение: предусмотренный гл. 53 ГК РФ институт доверительного управления.

3. Вещные права защищаются с помощью особых, **вещно-правовых исков**.

4. В качестве объектов вещных прав могут выступать только индивидуально-определенные вещи¹. В роли объектов вещных прав не могут также выступать иные объекты гражданских прав – имущественные права (право требования, право пользования и т. д.), смена субъектов которых оформляется правилами обязательственного, а не вещного права, и объекты интеллектуальной собственности, правовой режим которых оформляется с помощью исключительных, а не вещных прав.

По сути, любое титульное владение является по своей природе вещным правом и может возникать в том числе и на основе договора. Договор аренды порождает не только обязательственное правоотношение между сторонами, но и вещное между арендатором и неопределенным кругом лиц.

13.2. Понятие и содержание права собственности

Собственность – это экономическая категория, означающая степень присвоенности материальных благ (установление полного хозяйственного господства).

Право собственности (в объективном смысле) – категория юридическая, представляет собой совокупность установленных государством правовых норм, закрепляющих принадлежность того или иного имущества определенным лицам, определяющих объем правомочий по владению, пользованию и распоряжению присвоенным имуществом, а также гарантирующих охрану и защиту прав и интересов собственника. По своему характеру право собственности представляет собой наиболее широкое по содержанию вещное право, которое дает возможность своему обладателю-собственнику и только ему определять содержание и направления использования принадлежащего ему имущества, осуществляя над ним полное хозяйственное господство.

Право собственности (в субъективном смысле) – установ-

¹ П. 16 Информационного Письма Президиума ВАС РФ от 29.04.97 г. № 13.

ладателем. Права по ценной бумаге и переход этих прав от одного лица к другому по предъявительским бумагам осуществляется путем передачи самой ценной бумаги (приватизационный чек, сберегательная книжка на предъявителя, государственная облигация).

Ордерные – это ценные бумаги, в которых указывается первый приобретатель, права по данной ценной бумаге передаются путем совершения на ней передаточной надписи (индоссамента). Лицо, совершившее подобную надпись, называется индоссант. Индоссамент, совершенный на ценной бумаге, переносит все права по этой бумаге на лицо, которому или приказу которого передаются права по бумаге. Ордерной ценной бумагой, в частности, является вексель, выданный без оговорки, исключающей возможность его передачи по индоссаменту². Кроме этого в качестве ордерных ценных бумаг могут выступать чеки, коносаменты.

Именные ценные бумаги – это ценные бумаги, исполнение по которым может требовать только лицо, указанное в самом документе (например, акция, сберегательный сертификат, чек).

9.4. Результаты действий, работы, услуги, информация

Вещь – не единственный объект гражданских правоотношений. Отсутствие вещи в момент возникновения конкретного правоотношения не означает, что данное отношение не имеет объекта. К содержанию правоотношений может относиться обязанность выполнения определенных действий обязанного лица. В указанных случаях объект гражданского правоотношения – это результат действия обязанного лица. Содержанием таких действий является выполнение работ или оказание услуг.

Под **работами** понимаются действия, направленные на достижение материального результата, который может состоять в создании вещи (строительство дома, пошив одежды), ее переработке, обработке или ином качественном изменении (например, ремонт индивидуально определенной вещи).

² См. п. 7 Постановления Пленума ВС РФ № 33, Пленума ВАС РФ № 14 от 04.12.2000 г. «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей».

Услуга представляет собой действия или деятельность, осуществляемые по заказу, которые не имеют материального результата (например, деятельность хранителя, комиссионера, перевозчика). Следует учитывать, что некоторые услуги могут иметь материальный результат, но этот результат неотделим от самого действия или деятельности.

Информация как совокупность сведений, фактов – это нематериальный объект. Правовой статус информации как объекта гражданских прав определяется следующими законами: Федеральный закон «Об информации, информатизации и защите информации» от 20.02.1995 г. № 24-ФЗ; Закон РФ «О государственной тайне» от 21.07.1993 г. № 5485-1; Федеральный закон «Об участии в международном информационном обмене» от 04.07.1996 г. № 85-ФЗ.

Под информацией понимаются сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления (ст. 2 Закона «Об информации, информатизации и защите информации»).

Информация может быть документированной (документ), т. е. зафиксированной на материальном носителе с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать.

Конфиденциальная информация – **служебная и коммерческая тайна**. Служебная и коммерческая тайна в качестве объекта права должна иметь следующие признаки:

- соответствующие сведения неизвестны третьим лицам;
- к ним нет свободного доступа на законном основании;
- обладатель информации принимал меры для ее конфиденциальности;
- информация обладает коммерческой ценностью, т. е. способна быть объектом рыночного оборота.

Тот, кому принадлежит соответствующее право в порядке, предусмотренном законом, иными правовыми актами и учредительными документами, определяет круг сведений, составляющих коммерческую и служебную тайну. В этот перечень могут быть включены сведения, представляющие интерес для осуществления соответствующей деятельности. Необходимость соблюдения может вытекать и из закона. Так, в силу п. 3 ст. 184 ГК РФ коммерческий представитель обязан сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках и после исполнения данного ему поручения.

плуатации данного имущества – купли-продажи, подряда, аренды, займа, залога и т. д., – или из фактов причинения имуществу вреда. Поэтому в отношении одного и того же имущества могут одновременно существовать вещные и обязательственные права.

Вещные права характеризуются следующими основными чертами, отличающими их от прав обязательственных:

1. Вещными правами признаются только такие, которые прямо предусмотрены нормами данной национальной системы гражданского права (замкнутый круг вещных прав).

Основное место в системе вещных прав занимает право собственности, представляющее собой центральный институт этой системы. В соответствии со ст. 216 ГК РФ вещными правами наряду с правом собственности, в частности, являются: право пожизненного наследуемого владения земельным участком; право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком; сервитуты; право хозяйственного ведения имуществом; право оперативного управления имуществом.

2. Вещные права относятся по характеру своего действия к так называемым правам абсолютным, т. е. субъекту вещного права (управомоченному лицу) противостоит неограниченный круг обязанных лиц, обязанность которых исчерпывается необходимостью воздержания от совершения действий, нарушающих вещное право его обладателя. Напротив, обязательственные правоотношения всегда относительные: состав участников строго определен (кредитор – должник). Обязанное лицо (должник) – не пассивный, а активный субъект, именно он должен совершать позитивные действия в отношении кредитора.

Абсолютный характер вещных прав проявляется также в *праве следования*.

Право следования состоит в том, что вещное право следует за вещью при ее переходе к другим лицам. Так, собственник, лишившись обладания вещью помимо своей воли, имеет право истребовать ее из чужого незаконного владения. В силу того же права сервитут, право хозяйственного ведения или право оперативного управления продолжают следовать за вещью, обременяя ее и при переходе к другому собственнику. Вместе с тем иногда таким свойством следования характеризуются и обязательственные права. Так, наниматель недвижимости сохраняет право пользования вещью, отчужденной нанимателем третьему лицу.

ТЕМА 13. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРАВЕ СОБСТВЕННОСТИ

13.1. Понятие вещного права

В системе гражданского права нормы, регулирующие имущественные отношения, группируются в два раздела: **вещное право и обязательственное право**.

В гражданском праве отсутствует легальное определение вещных прав, но оно формулируется в литературе на основе анализа их содержания.

Вещное право – совокупность норм, регулирующих такие имущественные отношения, в которых управомоченные лица могут осуществлять свои права на имущество («вещь»), не нуждаясь в положительных действиях других лиц. Вещное право позволяет непосредственно воздействовать на имущество. К вещному праву относятся нормы, направленные на то, чтобы закрепить за правомочным лицом юридическую возможность владеть имуществом и эксплуатировать его, независимо от действий каких-либо других лиц. Эти нормы опосредствуют, таким образом, *статику* имущественных отношений.

Но гражданское право регулирует и движение имущества в хозяйственном обороте. Это главным образом сфера *обязательственного права*. К нему относится совокупность норм, регулирующих такие имущественные отношения, в которых управомоченное лицо имеет возможность требовать от другого лица (или лиц) передачи имущества или совершения иных действий, имеющих имущественный или неимущественный характер. Обязательственное право в значительной своей части регулирует отношения по перемещению имущества в хозяйственном обороте. Нормы его опосредствуют *динамику* имущественных отношений.

Возникающие на основании норм вещного и обязательственного права субъективные права принято в цивилистической науке соответственно называть вещными и обязательственными правами. Имущественный объект, принадлежащий на праве собственности какому-либо лицу, может стать также объектом обязательственных отношений данного лица, возникающих из заключаемых им гражданских сделок по отчуждению или экс-

Правовой режим коммерческой тайны определяется специальным Федеральным законом «О коммерческой тайне» от 29.07.2004 г. № 98-ФЗ. Закон разграничивает понятия «коммерческая тайна» и «информация, составляющая коммерческую тайну».

Коммерческая тайна – конфиденциальная информация, позволяющая ее обладателю получить коммерческую выгоду.

Информация, составляющая коммерческую тайну, – научно-техническая, производственная, экономическая и иная информация, включая секреты производства (ноу-хау), практическое использование которой в самых разных областях коммерческой деятельности может дать экономический результат.

Закон о коммерческой тайне устанавливает имущественную ответственность работника за разглашение информации, с которой он был ознакомлен в связи с выполнением им трудовых обязанностей как в период трудовых отношений, так и после их прекращения. В обоих случаях ответственность наступает, если разглашение имело место по вине работника. Условия о неразглашении работником сведений, составляющих коммерческую тайну, могут быть включены в трудовой договор (ст. 57 Трудового кодекса). Кроме трудового договора с работником заключается соглашение о неразглашении ставшей ему известной коммерческой информации после прекращения трудового договора. В соглашении указывается также срок его действия. Если такое соглашение не было заключено, то обязанность сохранения информации в тайне действует в течение трех лет после прекращения трудовых отношений.

Не могут составлять коммерческую тайну следующие сведения: документы, дающие право заниматься коммерческой деятельностью; документы о платежеспособности, о загрязнении окружающей среды, об уплате налогов, о выплате зарплаты.

9.5. Интеллектуальная собственность

Термин **«интеллектуальная собственность»** охватывает только сами результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, но не права на них (ст. 1225 ГК РФ). На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц,

товаров, работ, услуг и предприятий (интеллектуальную собственность) в силу ст. 1226 ГК РФ признаются **интеллектуальные права**, которые включают в себя исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, также личные неимущественные права и иные права³.

Интеллектуальной деятельностью является умственный (мыслительный, духовный, творческий) труд человека, результатом которого является выраженный в объективной форме его продукт в области науки, техники, литературы, искусства и т. п.

Результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг, предприятий и информационных систем, которым в соответствии с частью четвертой ГК РФ предоставляется правовая охрана (**интеллектуальной собственностью**), являются:

- произведения науки, литературы и искусства;
- программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);
- базы данных;
- исполнения;
- фонограммы;
- сообщение в эфир или по кабелю радио- или телевизионных передач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
- изобретения;
- полезные модели;
- промышленные образцы;
- селекционные достижения;
- топологии интегральных микросхем;
- секреты производства (ноу-хау);
- фирменные наименования;
- товарные знаки и знаки обслуживания;
- наименования мест происхождения товаров;

³ П. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ № 5/29 от 26.03.2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

- трехмесячный срок для перевода на истца прав и обязанностей покупателя доли в праве общей собственности (ст. 250 ГК РФ)¹⁰.

Данный срок не приостанавливается, не прерывается и не может быть восстановлен судом. Истечение пресекательного срока влечет безусловное прекращение соответствующего права.

От сроков исковой давности указанные виды сроков отличает то обстоятельство, что они предоставляют возможность осуществления ненарушенного субъективного права, в то время как срок исковой давности – это период времени, в течение которого допускается принудительная защита нарушенного права.

Претензионный срок – это срок, в течение которого лицо, право которого нарушено, должно обратиться непосредственно к нарушителю его права в целях урегулирования возникшего спора до обращения в суд.

Претензионный срок и срок исковой давности начинают течь, как правило, одновременно и поглощают друг друга. И в случае, если стороны не урегулируют спор непосредственно между собой, потерпевшая сторона имеет право обратиться в суд за принудительной защитой своего нарушенного права в пределах срока исковой давности. В настоящее время претензионный порядок досудебного урегулирования споров является обязательным лишь в случаях, предусмотренных соглашением сторон, а также по спорам между организациями транспорта и связи и их клиентурой. В указанных случаях иск, предъявленный без соблюдения претензионного порядка, остается без рассмотрения.

¹⁰ П. 20 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ «О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» от 25.02.1998 г. № 8.

12.6. Понятие сроков существования гражданских прав, пресекательных и претензионных сроков

Срок исковой давности следует отличать от других видов сроков, в особенности сроков претензионных.

Сроки, порождающие гражданские права, – это сроки, с истечением которых у лица возникает субъективное гражданское право (или комплекс таких прав). Например, с достижением 18 лет у гражданина возникает дееспособность в полном объеме. Истечение сроков приобретательной давности порождает у лица право собственности на соответствующее имущество.

Сроки существования гражданских прав – это сроки, ограничивающие во времени действие субъективного права. Так, срок действия доверенности ограничен тремя годами (ст. 186 ГК РФ), исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора (п. 1 ст. 1281 ГК РФ).

Пресекательные (преклюзивные) сроки – это сроки, установленные законом, в течение которых неосуществление или ненадлежащее осуществление своих субъективных прав лицом влечет для него досрочное прекращение этих прав.

Если сроки существования прав определяют нормальную продолжительность этих прав, то пресекательные сроки имеют своим назначением досрочное прекращение субъективных прав в случае их неосуществления или ненадлежащего осуществления. Они затрагивают лишь те субъективные права, которые могли бы существовать и дальше при условии их надлежащего осуществления управомоченным субъектом. Так, пресекательными сроками являются:

- срок для предъявления иска кредитором к поручителю (ст. 367 ГК РФ);
- срок учета бесхозяйного имущества (ст. 225 ГК РФ);
- срок хранения находки (ст. 228 ГК РФ);
- срок содержания безнадзорных животных (ст. 231 ГК РФ);
- срок извещения порта о намерении поднять затонувшее имущество (ст. 108 КТМ РФ);

– коммерческие обозначения.

Данный перечень является исчерпывающим.

Названные результаты интеллектуальной деятельности, как правило, создаются творческим трудом конкретных людей, которых именуют их авторами. Последними являются как непосредственные авторы произведений науки, литературы и искусства, так и артисты-исполнители, режиссеры-постановщики спектаклей и дирижеры, авторы изобретений, промышленных образцов, полезных моделей, селекционных достижений и топологий интегральных микросхем.

Автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого создан такой результат. Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата, в том числе оказавшие его автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь, либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат, либо способствовавшие его использованию, а также осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ.

Следует обратить внимание, что автором по общему правилу является именно гражданин. Однако законом предусмотрены исключения из этого правила. Во-первых, согласно п. 3 ст. 1256 ГК РФ при предоставлении на территории Российской Федерации охраны произведению в соответствии с международными договорами автор произведения определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения авторских прав. Следовательно, если в соответствии с законодательством иностранного государства автором произведения является юридическое лицо, то и на территории России оно также будет признаваться автором произведения. Во-вторых, в соответствии со ст. 484 ГК 1964 г. в определенных случаях за юридическими лицами могло быть признано авторское право (например, авторское право на кинофильм принадлежало кинокомпаниям). В то же время ч. 2 ст. 6 Вводного закона к ч. IV ГК РФ установлено, что в тех случаях, когда сроки действия авторских прав юридических лиц еще не истекли, к возникающим в связи с этим правоотношениям по аналогии применяются пра-

вила части IV ГК РФ, причем для целей их применения такие юридические лица считаются авторами произведений⁴.

Интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. Переход права собственности на вещь не влечет перехода или предоставления интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи, за исключением случая, когда происходит отчуждение оригинала произведения его собственником, обладающим исключительным правом на произведение, но не являющимся автором произведения. В этом случае исключительное право на произведение переходит к приобретателю оригинала произведения, если договором не предусмотрено иное.

Как уже отмечалось, в отношении данных объектов признаются интеллектуальные права, которые включают:

- 1) личные неимущественные права в случаях, предусмотренных ГК РФ (право на имя, право авторства и т. п.);
- 2) исключительное право, являющееся имущественным правом;
- 3) иные права (право следования, право доступа и другие).

1. Автору результата интеллектуальной деятельности принадлежит **право авторства**, а также в определенных, предусмотренных ГК РФ, случаях – **право на имя** и **иные личные неимущественные права**. Право авторства (за исключением ноу-хау), право на имя и **иные личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы. Отказ от этих прав ничтожен**. Авторство и имя автора охраняются бессрочно, после смерти автора защиту его авторства и имени может осуществлять любое заинтересованное лицо.

2. **Исключительное право** на результат интеллектуальной деятельности, созданный творческим трудом, первоначально возникает у его автора. Это право может быть передано авто-

⁴ П. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ № 5/29 от 26.03.2009 г.

какой они были бы обязательны для лица, которого правопреемник заменил, суд применяет исковую давность, если ответчик, которого заменил правопреемник, сделал такое заявление до вынесения решения суда. Повторного заявления правопреемника в данном случае не требуется.

По общему правилу исковая давность распространяется на все гражданские правоотношения, однако ст. 208 ГК РФ предусмотрены случаи неприменения исковой давности к ряду требований. Так, **исковая давность не распространяется на следующие требования:**

1. **Требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ**, кроме случаев, предусмотренных законом. Перечень нематериальных благ и неимущественных прав содержится в ст. 150 ГК РФ.

2. **Требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов**. Эти правила относятся к любым вкладчикам и к любым видам банков.

3. **Требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина**. Однако требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошлое время не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска. Как разъяснил Конституционный Суд РФ, такое ограничение взыскания на прошлый период выступает в качестве защитной меры, позволяющей оградить должника от недобросовестности кредитора, предъявление которым требований за продолжительный период времени фактически являлось бы злоупотреблением правом⁹.

4. **Требования собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права**, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения (ст. 304 ГК РФ). Если же эти помехи прекратились, но в результате их воздействия собственник понес убытки, то возникает обязательно-правовое отношение, на которое распространяются сроки исковой давности.

Указанный перечень не является исчерпывающим. В случаях, прямо предусмотренных законом, исковая давность может не распространяться и на другие требования.

⁹ Определение Конституционного Суда РФ от 03 ноября 2006 г. № 445-О.

Исковая давность применяется судом, арбитражным судом или третейским судом только **по заявлению стороны в споре**. Суд не вправе по своему усмотрению заявить об истечении исковой давности. Это правило означает, что если ответчик по иску не заявит о пропуске срока исковой давности, то суд может удовлетворить иск, несмотря на пропуск этого срока. Согласно процессуальному законодательству, сторонами в деле являются истец и ответчик (ст. 33 ГПК РФ, ст. 44 АПК РФ). В соответствии с разъяснениями, содержащимися в п. 4 Постановления Пленумов ВС РФ от 12.11.2001 г. № 15 и ВАС РФ от 15.11.2001 г. № 18, заявление о пропуске срока исковой давности, сделанное третьим лицом, не является основанием для применения судом исковой давности, если соответствующее заявление не сделано стороной по спору. Заявление о применении исковой давности, сделанное одним из ответчиков, не распространяется на других ответчиков, в том числе и при солидарной обязанности (ответственности).

Однако суд вправе отказать в удовлетворении иска при наличии заявления о пропуске срока исковой давности только от одного из ответчиков при условии, что в силу закона или договора либо исходя из характера спорного правоотношения требования истца не могут быть удовлетворены (полностью или в части) за счет других ответчиков (например, в случае предъявления иска об истребовании неделимой вещи, находящейся в совместной собственности нескольких лиц).

Заявление ненадлежащей стороны о применении срока исковой давности правового значения не имеет⁸.

Учитывая, что законодательством не предусмотрено каких-либо требований к форме заявления стороны в споре о пропуске срока исковой давности, оно может быть сделано как в письменной, так и в устной форме непосредственно в ходе судебного разбирательства. В последнем случае о сделанном заявлении указывается в протоколе судебного заседания.

Учитывая, что для правопреемника обязательны все действия, совершенные в процессе до его вступления, в той мере, в

⁸ П. 6 Постановления Пленумов ВС РФ от 12.11.2001 г. № 15 и ВАС РФ от 15.11.2001 г. № 18.

ром другому лицу по договору, а также может перейти к другим лицам по иным основаниям, установленным законом. Права на результат интеллектуальной деятельности, созданный совместным творческим трудом двух или более лиц (соавторство), принадлежат соавторам совместно.

Суть исключительного (имущественного права) состоит прежде всего в том, что гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

3. Право следования является самостоятельным правом автора, отличным от принадлежащего ему исключительного права на произведение. Существо права следования состоит в том, что автор имеет право на получение вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи оригинала произведения изобразительного искусства. В отличие от исключительного права право следования неотчуждаемо, хотя переходит к наследникам автора на срок действия исключительного права на произведение. Правом следования пользуются также авторы литературных и музыкальных произведений в отношении перепродажи авторских рукописей (автографов) их произведений (п. 2 ст. 1293 ГК РФ)⁵.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. При этом отсутствие запрета не считается разрешением. Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением предусмотренных законом случаев. Использование результата интеллектуальной

⁵ П. 10.5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ № 5/29 от 26.03.2009 г.

деятельности или средства индивидуализации, если оно осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (кроме исключительного права на фирменное наименование) может принадлежать одному лицу или нескольким лицам совместно.

В определенных случаях, предусмотренных законом, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признается и охраняется при условии **государственной регистрации** такого результата или такого средства.

Обязательной государственной регистрации подлежат следующие результаты интеллектуальной деятельности в сфере промышленной собственности:

- изобретение, полезная модель и промышленный образец;
- селекционное достижение;
- товарный знак;
- наименование места происхождения товара.

Авторство и исключительные права на данные результаты оформляются патентом или свидетельством.

Кроме того, по своему желанию правообладатель может зарегистрировать также программу для ЭВМ или базу данных; топологию интегральной микросхемы. Если данные результаты зарегистрированы, то правообладателю также выдается свидетельство о государственной регистрации.

В случаях, когда результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации подлежит государственной регистрации, отчуждение исключительного права на такой результат или на такое средство по договору, залог этого права и предоставление права использования такого результата или такого средства по договору, а равно переход исключительного права без договора также подлежат государственной регистрации.

Юридически значимые действия по государственной регистрации результатов интеллектуальной деятельности осуществляет федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности. В определенных случаях эти действия могут осуществлять также федеральные органы исполнительной власти, уполномоченные Правительством РФ.

Признание обязанным лицом основного долга, в том числе в форме его уплаты, само по себе не может служить доказательством, свидетельствующим о признании дополнительных требований кредитора (в частности неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами), а также требований по возмещению убытков, и соответственно, не может расцениваться как перерыв течения срока исковой давности по дополнительным требованиям и требованию о возмещении убытков⁷.

Наряду с приостановлением и перерывом, срок исковой давности может быть восстановлен судом. Если суд, арбитражный суд или третейский суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности, нарушенное право подлежит защите. **Восстановление исковой давности** рассматривается законом как исключительная мера, которая может применяться лишь при наличии следующих обстоятельств:

1) причина пропуска срока исковой давности может быть признана судом уважительной лишь в случаях, когда она связана с личностью истца. К таким обстоятельствам может относиться тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т. п. Установление этих обстоятельств производится при рассмотрении иска по существу на основе представленных сторонами доказательств;

2) срок исковой давности может быть восстановлен судом только по требованиям граждан, т. е. суд не вправе восстанавливать сроки исковой давности для требований юридических лиц;

3) причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев – в течение срока давности.

12.5. Применение исковой давности

Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности.

⁷ П. 23 Постановления Пленумов ВС РФ от 12.11.2001 г. № 15 и ВАС РФ от 15.11.2001 г. № 18.

в виду, что перерыв течения срока исковой давности может иметь место лишь в пределах срока давности, а не после его истечения⁵.

Действия, свидетельствующие о признании долга, весьма разнообразны. К ним, исходя из конкретных обстоятельств, в частности, могут относиться: признание претензии; частичная уплата должником (или с его согласия другим лицом) основного долга и(или) сумм санкций; уплата процентов по основному долгу; изменение договора уполномоченным лицом, из которого следует, что должник признает наличие долга, равно как и просьба должника о таком изменении договора (например, об отсрочке или рассрочке платежа); акцепт инкассового поручения⁶.

При этом в тех случаях, когда обязательство предусматривало исполнение по частям или в виде периодических платежей и должник совершил действия, свидетельствующие о признании лишь какой-то части (периодического платежа), такие действия не могут являться основанием для перерыва течения срока исковой давности по другим частям (платежам).

Совершение работником должника действий по исполнению обязательства, свидетельствующих о признании долга, прерывает течение срока исковой давности при условии, что эти действия входили в круг его служебных (трудовых) обязанностей или основывались на доверенности либо полномочии работника на совершение таких действий явствовало из обстановки, в которой он действовал (абз. 2 п. 1 ст. 182 ГК РФ).

Необходимо иметь в виду, что течение срока исковой давности прерывается совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга. Исковая давность не может прерываться посредством бездействия указанного лица. Поэтому то обстоятельство, что должник не оспорил платежный документ о безакцептном (бесспорном) списании денежных средств, возможность оспаривания которого допускается законом или договором, не может служить доказательством, свидетельствующим о признании обязанным лицом долга.

⁵ П. 19 Постановления Пленума ВС РФ от 12.11.2001 г. № 15 и ВАС РФ от 15.11.2001 г. № 18.

⁶ П. 20 Постановления Пленума ВС РФ от 12.11.2001 г. № 15 и ВАС РФ от 15.11.2001 г. № 18.

Государственная регистрация отчуждения исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации по договору, государственная регистрация залога этого права, а также государственная регистрация предоставления права использования такого результата или такого средства по договору осуществляются посредством государственной регистрации соответствующего договора. Несоблюдение требования о государственной регистрации договора об отчуждении исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации либо о предоставлении другому лицу права использования такого результата или средства влечет недействительность соответствующего договора. При несоблюдении требования о государственной регистрации перехода исключительного права без договора такой переход считается несостоявшимся.

Правообладатель может по своему усмотрению распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (**договор об отчуждении исключительного права**) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (**лицензионный договор**). По общему правилу лицензионный договор предполагает сохранение за лицензиаром права самому использовать соответствующий результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. Вместе с тем договором об исключительной лицензии может быть специально предусмотрено, что такое право за лицензиаром не сохраняется⁶.

Следует учитывать, что в силу п. 4 ст. 1235 ГК РФ срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срок действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

⁶ П. 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ № 5/29 от 26.03.2009 г.

Ввиду этого договор, содержащий условие о сроке его действия, превышающем срок действия исключительного права, считается заключенным на срок, равный сроку действия исключительного права⁷.

Условия договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора, ограничивающие право гражданина создавать результаты интеллектуальной деятельности определенного рода или в определенной области интеллектуальной деятельности либо отчуждать исключительное право на такие результаты другим лицам, ничтожны. В случае заключения договора о залоге исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации залогодатель вправе в течение действия этого договора использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации и распоряжаться исключительным правом на такой результат или на такое средство без согласия залогодержателя, если договором не предусмотрено иное.

Новым институтом гражданского права является институт принудительной лицензии (ст. 1362 и ст. 1423 ГК РФ). Так, в случаях, предусмотренных ГК РФ, суд может по требованию заинтересованного лица принять решение о предоставлении этому лицу на указанных в решении суда условиях права использования результата интеллектуальной деятельности, исключительное право на который принадлежит другому лицу (принудительная лицензия).

Защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации осуществляется, в частности, путем предъявления требования:

1) о признании права – к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя;

2) о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, – к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним;

⁷ П. 13.5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ № 5/29 от 26.03.2009 г.

явленный в уголовном деле, то начавшийся до предъявления иска срок приостанавливается до вступления в законную силу приговора, которым иск оставлен без рассмотрения.

Наличие одного из перечисленных обстоятельств приостанавливает течение исковой давности лишь при условии, что это обстоятельство возникло или продолжало существовать в последние шесть месяцев срока давности, а если срок менее шести месяцев – в течение срока давности.

После отпадения обстоятельства, послужившего основанием для приостановления срока давности, течение его продолжается. Если при этом оставшийся срок давности менее шести месяцев, он удлиняется до шести месяцев, а если срок исковой давности менее шести месяцев – до срока исковой давности.

При **перерыве исковой давности** время, истекшее до перерыва, в давностный срок не засчитывается. После перерыва срока исковая давность начинает течь снова. В соответствии со ст. 203 ГК РФ основанием для перерыва является предъявление иска в установленном порядке, а также совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга.

Предъявление иска. В качестве основания для перерыва срока давности расценивается только такое обращение в суд, которое сделано в установленном законом порядке, т. е. с соблюдением правил о подведомственности и подсудности дела, о форме и содержании искового заявления, об оплате его государственной пошлиной, а также других предусмотренных ГПК РФ или АПК РФ требований, нарушение которых влечет отказ в принятии искового заявления или его возврат истцу.

Перерыв исковой давности будет иметь место, если исковое заявление принято судом, арбитражным судом или третейским судом к рассмотрению. Если иск оставлен судом без рассмотрения, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности продолжается в общем порядке.

Признание долга как основание перерыва срока исковой давности применяется по спорным отношениям независимо от их субъектного состава.

При исследовании обстоятельств, связанных с совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга, суду необходимо в каждом случае устанавливать, когда конкретно были совершены должником указанные действия, имея при этом

природы – стихийные бедствия, иные явления стихийного характера (наводнения, цунами, землетрясения, пожары и т. п.), а также общественные явления (революция, гражданская война, забастовка и т. п.), которые нарушают нормальное течение жизни, носят чрезвычайный характер и не могут быть предотвращены с помощью наличных при данных условиях технических и иных средств.

2. Нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение. В данном случае необходимо учитывать, что сам факт призыва гражданина на военную службу или военные сборы не приостанавливает течение срока исковой давности – обстоятельством для приостановления срока является то, что часть, где находится такой гражданин, переведена на военное положение.

3. Установленная Правительством РФ отсрочка исполнения обязательств (мораторий). В данном случае компетентный государственный орган в лице Правительства РФ отодвигает срок исполнения обязательств и тем самым приостанавливает на определенный срок существующие права требования на принудительное исполнение обязательства должниками. Такой мораторий может относиться ко всем обязательствам (общий мораторий) либо распространяться лишь на отдельные виды обязательств (частный мораторий). Так, в 80-х и 90-х годах колхозам и совхозам, понесшим убытки в связи с неблагоприятными природными условиями, была предоставлена отсрочка в выплате задолженностей по ссудам, полученным в Госбанке страны, сроком на 12 лет.

4. Приостановление действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение. Решение об этом может быть принято компетентным государственным органом, который, не отменяя нормативный акт в принципе, приостанавливает его действие на период существования определенных чрезвычайных обстоятельств. Так, Верховным Советом РФ было приостановлено на 1993 г. действие п. 3 ст. 30 Закона «О собственности в РСФСР», в силу которого государство должно было возмещать ущерб собственнику, нанесенный преступлением.

В соответствии со ст. 198 ГК РФ указанный перечень оснований для приостановления срока исковой давности не является исчерпывающим. ГК РФ и иными законами предусматриваются другие основания приостановления. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 202 ГК РФ если судом оставлен без рассмотрения иск, предъ-

3) о возмещении убытков – к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб;

4) об изъятии материального носителя – к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю;

5) о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя – к нарушителю исключительного права.

Для отдельных видов результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации при нарушении исключительного права правообладатель вправе вместо возмещения убытков требовать от нарушителя выплаты компенсации за нарушение указанного права. Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения. При этом правообладатель, обратившийся за защитой права, освобождается от доказывания размера причиненных ему убытков. Правообладатель вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации либо за допущенное правонарушение в целом. Следует учитывать, что применение данной гражданско-правовой ответственности не исключает возможности применения мер административно-правовой или уголовной ответственности за эти нарушения⁸.

Ответственность за нарушение исключительных прав. Во-первых, оборудование, прочие устройства и материалы, главным образом используемые или предназначенные для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, по решению суда подлежат изъятию из оборота и уничтожению за счет нарушителя, если законом не предусмотрено их обращение в доход РФ.

⁸ П. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ № 5/29 от 26.03.2009 г.

Во-вторых, если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Обладатель такого исключительного права может требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Для этих целей под частичным запретом на использование понимается:

- в отношении фирменного наименования – запрет на его использование в определенных видах деятельности;
- в отношении коммерческого обозначения – запрет на его использование в пределах определенной территории и (или) в определенных видах деятельности.

В-третьих, в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными ГК РФ, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

В-четвертых, если юридическое лицо неоднократно или грубо нарушает исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, суд может в соответствии с п. 2 ст. 61 ГК РФ принять решение о ликвидации такого юридического лица по требованию прокурора. Если такие нарушения совершает гражданин, его деятельность в качестве индивидуального предпринимателя может быть прекращена по решению или приговору суда в установленном законом порядке.

9.6. Нематериальные блага и их защита

Особую группу объектов правоотношений образуют личные нематериальные блага и неимущественные права. Лич-

1) обязательства с определенным сроком исполнения – с момента окончания срока (со следующего за датой исполнения дня);

2) обязательства, в которых срок исполнения не определен или определен моментом востребования – с момента, когда кредитор предъявит должнику требование об исполнении обязанности. При этом если должнику предоставляется льготный срок для исполнения такого требования, давность исчисляется с момента окончания льготного срока (ст. 314 ГК РФ – 7 дней – льготный срок со дня предъявления требования);

3) регрессные обязательства – с момента исполнения основного обязательства. Так, по требованиям к предприятию-изготовителю недоброкачественного товара торговое предприятие вправе предъявить иск со дня удовлетворения им требований покупателя-гражданина.

Для всех перечисленных случаев началом течения исковой давности служит истечение определенного времени или наступление определенного момента вне зависимости от того, когда именно узнал или должен был узнать об этом истец.

Таким образом, наряду с субъективным принципом (момент, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права), действует в определенных случаях и объективный принцип установления начала течения исковой давности.

12.4. Приостановление, перерыв и восстановление сроков исковой давности

По общему правилу срок исковой давности течет непрерывно. При этом перемена лиц в обязательстве не влечет изменения срока исковой давности и порядка его исчисления. Однако могут иметь место приостановление и перерыв срока исковой давности.

Приостановление срока исковой давности означает, что определенное время, в течение которого имело место обстоятельство, препятствовавшее предъявлению иска, в срок исковой давности не включается.

Течение срока исковой давности, согласно ст. 202 ГК РФ, приостанавливается при наличии следующих обстоятельств:

1. Чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила). Понятие «непреодолимая сила» (или «форс-мажорные обстоятельства») охватывает явления

Для специальных сроков давности установлен тот же режим, что и для общих. Это относится, в частности, к определению начала течения, возможности их перерыва, приостановления, а также последствиям истечения.

Нормы Гражданского кодекса об исковой давности носят императивный характер: сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон (ст. 198 ГК РФ).

12.3. Начало течения срока исковой давности

Для правильного исчисления срока исковой давности необходимо определить его начальный момент.

Ст. 200 ГК РФ устанавливает положение, согласно которому течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права, независимо от того, кто обратился за судебной защитой: само лицо, право которого нарушено, либо в его интересах другие лица в случаях, когда закон предоставляет им право на такое обращение³.

Данное правило распространяется и на юридических лиц, поэтому довод вновь назначенного (избранного) руководителя о том, что он узнал о нарушении права возглавляемого им юридического лица лишь со времени своего назначения (избрания), не может служить основанием для изменения начального момента течения срока исковой давности, поскольку в данном случае заявлено требование о защите прав юридического лица, а не прав руководителя как физического лица⁴.

Положение, согласно которому течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права, носит общий характер. Однако законом установлены определенные изъятия из этого правила. Эти изъятия касаются следующих видов обязательств:

³ П. 11 Постановления Пленума ВС РФ от 12.11.2001 г. № 15 и ВАС РФ от 15.11.2001 г. № 18.

⁴ П. 13 Постановления Пленума ВС от 12.11.2001 г. № 15 и ВАС РФ от 15.11.2001 г. № 18.

ные нематериальные блага и неимущественные права лишены имущественного содержания и неразрывно связаны с личностью носителя, т. е. они не могут отчуждаться или передаваться другим лицам ни по каким основаниям. Граждане и юридические лица приобретают нематериальные блага в силу рождения (создания), а неимущественные права – в силу закона.

Примерный перечень нематериальных благ дан в ст. 150 ГК РФ: жизнь и здоровье; достоинство личности; личная неприкосновенность; честь и доброе имя; деловая репутация; неприкосновенность частной жизни; личная и семейная тайна; право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства; право на имя; право авторства; иные права. Данный перечень не является исчерпывающим. В частности, новеллой гражданского законодательства является норма, закрепляющая правовую охрану **изображения гражданина** (ст. 152.1 ГК РФ). Обнародование и дальнейшее использование изображения гражданина (в том числе его фотографии, а также видеозаписи или произведения изобразительного искусства, в которых он изображен) допускаются только с согласия этого гражданина. После смерти гражданина его изображение может использоваться только с согласия детей и пережившего супруга, а при их отсутствии – с согласия родителей. Такое согласие не требуется только в следующих случаях:

Во-первых, когда использование изображения осуществляется в государственных, общественных или иных публичных интересах.

Во-вторых, когда изображение гражданина получено при съемке, которая проводится в местах, открытых для свободного посещения, или на публичных мероприятиях (собраниях, съездах, конференциях, концертах, представлениях, спортивных соревнованиях и подобных мероприятиях), за исключением случаев, когда такое изображение является основным объектом использования. При этом под съемкой, проводимой в местах, открытых для свободного посещения, понимается в том числе кино- и фотосъемка, видеозапись, осуществляемая в ходе проведения открытых судебных заседаний, которая должна проводиться в порядке, предусмотренном процессу-

альным законодательством. Согласия на использование такой записи от участников судебного заседания не требуется⁹.

И, в-третьих, если гражданин позировал за плату.

Такие нематериальные блага, как жизнь и здоровье, достоинство личности, честь и доброе имя приобретаются гражданином с его рождения. Такие неимущественные права, как право на неприкосновенность частной жизни, свобода передвижения и жительства, граждане приобретают в силу закона. В отношении юридических лиц в силу создания приобретаются: деловая репутация, в силу закона – право на фирменное наименование, на товарный знак и т. п.

В случае нарушения или посягательства на нематериальные блага (неимущественные права) они подлежат защите. При этом лицо, право которого нарушено, может использовать как общие гражданско-правовые способы защиты, предусмотренные ст. 12 ГК РФ (возмещение убытков, компенсация морального вреда и т. п.), так и специальные способы защиты нематериальных благ. В случаях, предусмотренных законом, нематериальные блага, принадлежащие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами.

Наиболее распространенный способ защиты нематериальных благ – компенсация морального вреда. **Моральный вред** – это нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т. п.) или нарушающими его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности) либо нарушающими имущественные права гражданина. Моральный вред, в частности, может заключаться в нравственных переживаниях в связи с утратой родственников, невозможностью продолжать активную общественную жизнь, потерей работы, рас-

ном смысле) – это возможность принудительного осуществления требования истца с помощью судебных органов. Именно на осуществление этой возможности оказывает влияние срок исковой давности. Истечение срока исковой давности погашает возможность защиты нарушенного права судебными органами и служит основанием для вынесения судом решения об отказе в иске (ч. 2 ст. 199 ГК РФ).

В то же время должник или иное обязанное лицо, самостоятельно исполнившее обязанность по истечении срока исковой давности, не вправе требовать исполненное обратно, хотя бы в момент исполнения указанное лицо и не знало об истечении давности (ст. 206 ГК РФ).

Законодательством установлен единый **общий срок исковой давности** в три года как для физических, так и для юридических лиц (ст. 196 ГК РФ).

Наряду с общим сроком, для отдельных видов требований законом могут устанавливаться **специальные сроки исковой давности**, как правило, сокращенные по сравнению с общим сроком.

Так, ст. 181 ГК РФ предусмотрен сокращенный срок для иска о признании оспоримой сделки недействительной (1 год). Сокращенные сроки исковой давности предусмотрены и в отношении требований о признании недействительными решений общего собрания хозяйственных обществ: 2 месяца – для обществ с ограниченной ответственностью (п. 1 ст. 43 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью») и 6 месяцев для акционерных обществ (п. 7 ст. 49 Федерального закона «Об акционерных обществах»). Кроме этого, сокращенные сроки исковой давности (от 1 года до 2 лет) предусмотрены в отношении большинства гражданско-правовых требований в сфере торгового мореплавания (ст. 409 КТМ РФ²), а также по требованиям о недостатках проданной вещи (ст. 477 ГК РФ), о недостатках работ в договоре подряда (ст. 725 ГК РФ), требованиям, вытекающим из договоров перевозки (ст. 797 ГК РФ).

⁹ П. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ № 5/29 от 26.03.2009 г.

² Из договоров морского страхования, буксировки, морского агентирования, морского посредничества, чартерных договоров, из столкновения судов и осуществления спасательных операций, из общей аварии.

но, а уполномоченными законом лицами (прокурором, профсоюзной организацией и т. п.).

Институт исковой давности в гражданском праве имеет целью упорядочить гражданский оборот, создать определенность и устойчивость правовых связей, дисциплинировать их участников, способствовать соблюдению хозяйственных договоров, обеспечить своевременную защиту прав и интересов субъектов гражданских правоотношений, поскольку отсутствие разумных временных ограничений для принудительной защиты нарушенных гражданских прав приводило бы к ущемлению охраняемых законом прав и интересов ответчиков и третьих лиц, которые не всегда могли бы заранее учесть необходимость собирания и сохранения значимых для рассмотрения дела сведений и фактов. Применение судом по заявлению стороны в споре исковой давности защищает участников гражданского оборота от необоснованных притязаний и одновременно побуждает их своевременно заботиться об осуществлении и защите своих прав¹.

Порядок применения судами положений ГК РФ об исковой давности разъяснен постановлением Пленумов ВС РФ от 12.11.2001 г. № 15 и ВАС РФ от 15.11.2001 г. № 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности».

Исковая давность тесно связана с процессуальным понятием права на иск.

Право на иск состоит из двух правомочий:

1. Право на предъявление иска (право на иск в процессуальном смысле) – это право заинтересованного лица требовать от суда рассмотрения и разрешения спора в установленном процессуальном порядке. Условия реализации этого права определяются гражданским процессуальным законодательством и не зависят от истечения сроков исковой давности. Так, согласно п. 1 ст. 199 ГК РФ, требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности.

2. Право на удовлетворение иска (право на иск в материаль-

крытием семейной, врачебной тайны, распространением не соответствующих действительности сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, временным ограничением или лишением каких-либо прав, физической болью, связанной с причиненным увечьем, иным повреждением здоровья либо в связи с заболеванием, перенесенным в результате нравственных страданий и др.¹⁰

Особенности возмещения морального вреда

1. По общему правилу моральный вред подлежит компенсации лишь в случаях нарушения или посягательства на личные нематериальные блага (неимущественные права) гражданина. Возмещение морального вреда, возникшего в связи с нарушением имущественных прав граждан, допускается только в случаях, прямо предусмотренных законом. Такая компенсация при нарушении имущественных прав установлена, например, Законом о защите прав потребителей.

2. По общему правилу возможность компенсации морального вреда связана с наличием вины причинителя вреда. В соответствии со ст. 1100 ГК РФ компенсация морального вреда осуществляется независимо от вины причинителя вреда в случаях, когда:

- вред причинен жизни или здоровью гражданина источником повышенной опасности;
- вред причинен гражданину в результате его незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ;
- вред причинен распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию.

3. Моральный вред компенсируется только в денежной форме (ст. 1101 ГК РФ). К основным критериям, которыми руководствуется суд при определении размера компенсации морального вреда, относятся:

¹ Определение Конституционного Суда РФ от 03 ноября 2006 г. № 445-О.

¹⁰ П. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда» от 20.12.1994 г. № 10.

- степень вины причинителя;
- степень физических и нравственных страданий, которые связаны с фактическими обстоятельствами причинения вреда и индивидуальными особенностями потерпевшего;
- иные обстоятельства, признанные судом заслуживающими внимания с учетом требований разумности и справедливости.

4. Моральный вред компенсируется независимо от возмещения имущественного вреда.

В соответствии со ст. 152 ГК РФ гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности.

Понятия «честь», «достоинство», «репутация» определяют близкие между собой нравственные категории оценки лица. **Честь** – это положительная оценка нравственных качеств человека окружающими (отражение качеств лица в общественном сознании); **достоинство** – субъективная самооценка личности; **деловая репутация** – это сложившееся мнение о субъекте, основанное на оценке общественно значимых его качеств (оценка профессиональных качеств).

Как отмечено Верховным Судом Российской Федерации, предусмотренное ст. 23 и 46 Конституции Российской Федерации право каждого на защиту своей чести и доброго имени, а также установленное ст. 152 Гражданского кодекса Российской Федерации право каждого на судебную защиту чести, достоинства и деловой репутации от распространенных не соответствующих действительности порочащих сведений является необходимым ограничением свободы слова и массовой информации для случаев злоупотребления этими правами¹¹.

В случае если в отношении гражданина распространены сведения, порочащие его честь, достоинство и деловую репутацию, он вправе требовать:

- 1) опровержения распространенных сведений;
- 2) возмещения убытков;

¹¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц».

могут быть совершены до двадцати четырех часов последнего дня срока. Отправление каких-либо документов почтой или телеграфом приравнивается к своевременному исполнению, если было осуществлено до 24 часов последнего дня срока (о чем имеется отметка почты или телеграфа).

Однако если то или иное действие должно быть совершено в учреждении или организации, то срок истекает в тот час, когда в ней по установленным правилам прекращаются соответствующие операции. Так, в банках счета клиентов обслуживаются с 12 до 16 часов, следовательно, срок истекает в 16 часов. В тех организациях, где подобные сроки не определены, срок истекает в установленный час их рабочего дня. Фактическая сверхурочная работа на предприятии не является основанием для продления срока исполнения обязательства.

Гражданско-правовые сроки можно классифицировать по различным основаниям. В зависимости от того, кем установлены сроки, различают три их вида:

1. Нормативные:

а) императивные (сроки исковой давности, действия авторских прав, приобретательной давности);

б) диспозитивные. Срок, установленный диспозитивной нормой, действует в случае, если стороны в договоре не определили иной. Диспозитивными также являются максимальные сроки, в пределах которых стороны могут устанавливать иные сроки.

2. Договорные – определяются соглашением сторон.

3. Судебные – предусматриваются решением суда, арбитражного или третейского суда.

12.2. Понятие исковой давности.

Сроки исковой давности

Исковая давность – это срок, установленный законом, для защиты права по иску лица, право которого нарушено. В течение этого срока суд, арбитражный суд, третейский суд содействуют обладателю нарушенного права в удовлетворении его законных требований. Хотя по буквальному тексту Гражданского кодекса (ст. 195 ГК РФ) исковая давность применяется по иску лица, право которого нарушено, она применяется и в случаях, когда иск предъявлен не самим лицом, право которого наруше-

число последнего месяца срока. Так, шестимесячный срок, начавший течь 30 января 2002 г., истечет 29 июля 2002 г.

Срок, исчисляемый **неделями**, истекает в соответствующий день последней недели срока. Так, если двухнедельный срок начал течь во вторник, то он истекает в понедельник второй недели.

Если в том месяце, на который приходится окончание срока, нет соответствующего числа, то срок истечет в последний день этого месяца. Так, если месячный срок начал течь 31 января, истечет он 28 (29) февраля.

К срокам, определенным в кратном или дробном выражении по отношению к году, применяются правила об окончании срока, исчисляемого месяцами. При этом полгода признаются равными 6 месяцам, квартал – 3 месяцам. Отсчет квартала начинается с начала года. Так, если срок исполнения обязательства – II квартал 2002 г., то он истекает в последний день июня 2002 г., а если этот срок начал течь 15 февраля 2002 г., то он истекает 14 июня 2002 г.

К срокам, определенным в кратном или дробном выражении по отношению к месяцу (полмесяца, полтора месяца), применяются правила об окончании срока, исчисляемого днями (месяцами и днями). При этом полмесяца признаются равными 15 дням, независимо от числа дней в соответствующем месяце. Так, срок, определенный в два с половиной месяца, считается равным двум месяцам и 15 дням.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день. Нерабочими являются общевыходные дни (суббота и воскресенье при пятидневной рабочей неделе и воскресенье – при шестидневной) и праздничные дни, в том числе перенесенные Правительством РФ выходные дни. При совпадении выходного и праздничного дней выходной переносится на следующий после праздничного рабочий день. Так, в случае истечения срока 1 мая его окончание переносится на 3 мая, а если 3 мая – воскресенье, то на 4 мая.

Изложенные правила распространяются также на выходные дни, установленные организациями, если они не совпадают с общевыходными.

Порядок совершения действий в последний день срока (ст. 194 ГК РФ). По общему правилу действия обязанного лица

3) компенсации морального вреда.

Опровержение распространенных, но не соответствующих действительности сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию, – специфический способ защиты нематериальных благ, который может быть использован при наличии совокупности следующих условий:

Во-первых, **сведения не должны соответствовать действительности**. Не соответствующими действительности сведениями являются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения. Не могут рассматриваться как не соответствующие действительности сведения, содержащиеся в судебных решениях и приговорах, постановлениях органов предварительного следствия и других процессуальных или иных официальных документах, для обжалования и оспаривания которых предусмотрен иной установленный законами судебный порядок (например, не могут быть опровергнуты в порядке ст. 152 Гражданского кодекса Российской Федерации сведения, изложенные в приказе об увольнении, поскольку такой приказ может быть оспорен только в порядке, предусмотренном Трудовым кодексом Российской Федерации)¹². Закон закрепляет принцип презумпции невиновности потерпевшего: сведения считаются не соответствующими действительности, пока распространивший такие сведения не докажет обратного (п. 1 ст. 152 ГК РФ).

Во-вторых, сведения должны быть **порочащими**. Порочащими, в частности, являются сведения, содержащие утверждения о нарушении гражданином или юридическим лицом действующего законодательства, совершении нечестного поступка, неправильном, неэтичном поведении в личной, общественной или политической жизни, недобросовестности при осуществлении производственно-хозяйственной и предпринимательской деятельности, нарушении деловой этики или обычаев делового оборота, которые умаляют честь и достоинство гражданина или деловую репутацию гражданина либо юридического лица¹³.

¹² П. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. № 3.

¹³ Там же.

И в-третьих, сведения должны быть распространены. Под **распространением** сведений, порочащих честь и достоинство граждан или деловую репутацию граждан и юридических лиц, следует понимать опубликование таких сведений в печати, трансляцию по радио и телевидению, демонстрацию в кинохроникальных программах и других средствах массовой информации, распространение в сети Интернет, а также с использованием иных средств телекоммуникационной связи, изложение в служебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных должностным лицам, или сообщение в той или иной, в том числе устной, форме хотя бы одному лицу. Сообщение таких сведений лицу, которого они касаются, не может признаваться их распространением, если лицом, сообщившим данные сведения, были приняты достаточные меры конфиденциальности с тем, чтобы они не стали известными третьим лицам¹⁴.

В отношении порочащих сведений, распространенных в средствах массовой информации, ст. 152 ГК РФ устанавливает особый порядок опровержения – опровержение должно последовать в тех же средствах массовой информации. Более подробно этот порядок регламентирован Законом РФ «О средствах массовой информации» от 27.12.1991 г. № 2124-1. Опровержение сведений, содержащихся в документе, производится путем замены этого документа. Порядок опровержения устанавливается законом.

Средство массовой информации не несет ответственности за распространение сведений, не соответствующих действительности и порочащих деловую репутацию юридического лица, если оно дословно воспроизвело сообщение, опубликованное другим средством массовой информации, которое может быть установлено и привлечено к ответственности. Однако освобождение средства массовой информации от ответственности за распространение сведений, не соответствующих действительности, не может служить основанием для отказа от опубликования опровержения таких сведений¹⁵.

¹⁴ Там же.

¹⁵ П. 7, 8 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 23.09.99 г. № 46 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с защитой деловой репутации».

ТЕМА 12. СРОКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ. ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ

12.1. Понятие и правила исчисления сроков

Сроками называют определенные моменты или промежутки времени. Со многими из них гражданское право связывает правовые последствия, а именно возникновение, период действия или прекращение прав и обязанностей. Сроки определяются либо в законе (например, ст. 1154 ГК РФ установлен 6-месячный срок для принятия наследства), либо в сделке (например, срок возврата денежной суммы, полученной в кредит, срок договора имущественного найма). Срок может быть определен и решением суда, арбитражного или третейского суда (например, для передачи имущества, истребованного по виндикационному иску).

Ст. 190 ГК РФ устанавливает **способы определения сроков**. Это может быть:

- **календарная дата** (01.01.2003 г., 20-е число каждого месяца);
- **истечение определенного периода времени** (год, месяц, неделя, день, час);
- **указание на событие, которое должно неизбежно наступить** (начало навигации на реке). Если в договоре возникновение или прекращение прав и обязанностей связывается с событием, о котором неизвестно, наступит оно или нет, то такое событие определяет не срок, а условие договора (ст. 157 ГК РФ).

Правила исчисления сроков

Начало течения срока (ст. 191 ГК РФ). В случаях, когда срок определен периодом времени, его течение начинается на следующий день после календарной даты или наступления обусловленного события. Это означает, что календарная дата и день наступления события в расчет не принимаются. Так, если будет объявлено, что навигационный период открыт 15 апреля, то срок исчисляется с 16 апреля.

Окончание срока (ст. 192 ГК РФ). Срок, исчисляемый **годами**, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока. Так, если трехлетний срок исковой давности начал течь 30 января 2002 г., то он истечет 29 января 2005 г.

Срок, исчисляемый **месяцами**, истекает в соответствующее

в которой представляемый работает (учится), либо жилищно-эксплуатационной организацией по месту его жительства, либо администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении (п. 4 ст. 185 ГК РФ).

Обязательный реквизит доверенности – дата выдачи. В противном случае доверенность признается ничтожной.

Предельный срок действия доверенности – три года (ст. 186 ГК РФ). Если в доверенности не указан срок, она не утрачивает юридическую силу, а признается действующей в течение года. Если в доверенности не указан срок, но она выдана для совершения действий за границей и заверена нотариусом, то она действует неограниченное время вплоть до ее отмены представляемым. На эти случаи трехлетний предельный срок не распространяется (п. 2 ст. 186 ГК РФ).

По объему полномочий различают три вида доверенностей:

Разовая доверенность выдается на осуществление определенного юридического действия или одного соглашения. **Специальная доверенность** выдается на осуществление нескольких однородных юридических действий. **Генеральные доверенности** выдаются на осуществления многих и разных соглашений в неограниченном количестве (руководители филиалов).

Действие доверенности прекращается вследствие:

- 1) истечения срока доверенности;
- 2) отмены доверенности лицом, выдавшим ее;
- 3) отказа лица, которому выдана доверенность;
- 4) прекращения юридического лица, от имени которого выдана доверенность;
- 5) прекращения юридического лица, которому выдана доверенность;
- 6) смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- 7) смерти гражданина, которому выдана доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Лицо, выдавшее доверенность, может во всякое время отменить доверенность или передоверие, а лицо, которому доверенность выдана, – отказаться от нее. Соглашение об отказе от этих прав ничтожно. С прекращением доверенности теряет силу передоверие.

В случае, если в отношении гражданина средствами массовой информации распространены сведения, ущемляющие его права и интересы, но лишенные признаков, дающих право на их опровержение (например, порочащие, но соответствующие действительности сведения, либо сведения, которые не могут квалифицироваться как порочащие), законом предусмотрен специфический способ защиты: такой гражданин имеет право на опубликование ответа в тех же средствах массовой информации.

ТЕМА 10. СДЕЛКИ

10.1. Понятие и виды сделок

В соответствии со ст. 153 ГК РФ сделка – это действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

В качестве участников гражданско-правовых сделок законодатель называет только граждан и юридических лиц. Между тем сделки могут совершать также такие публичные образования, как Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования (гл. 5 ГК РФ), а также подданные иных государств, лица без гражданства (ст. 2 ГК РФ).

Сделки – наиболее распространенные юридические факты, характеризующиеся следующими признаками:

1) сделка – это **правомерное действие**, что отличает сделку от деликта – действия неправомерного (например, причинение вреда);

2) сделка – это всегда **волевое, осознанное действие, направленное на создание соответствующих юридических последствий**. Этим сделки отличаются от событий, т. е. обстоятельств, не зависящих от воли лица (например, явления стихийного характера), и от поступков – действий, лишенных направленности на достижение юридических последствий (например, находка, создание литературного произведения и т. п.);

3) сделка – это **волевой акт, направленный на возникновение, изменение или прекращение именно гражданских прав и обязанностей**. Этим сделки отличаются от других волевых актов, направленных на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей в других отраслях права (например, выдача лицензии порождает права и обязанности в сфере административного права, приказ об увольнении прекращает трудовые правоотношения).

Поскольку сделка предполагает намерение лица достичь определенных юридических последствий, необходимо такое намерение довести до сведения других лиц, т. е. воля лица, должна быть проявлена вовне – выражена в форме волеизъявления. Выделяют следующие способы волеизъявления:

По общему правилу волеизъявление выражается путем со-

мы, должна быть нотариально удостоверена (п. 2 ст. 185 ГК РФ).

Исходя из этого нотариальному удостоверению подлежат доверенности на совершение таких сделок, как договор ипотеки, – во всех случаях; договор ренты, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты (ст. 584 ГК РФ), и др.

Кроме этого, должна быть нотариально удостоверена доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, т. е. при передаче полномочий на совершение тех или иных действий другому лицу. Порядок оформления передоверия и случаи, исключающие необходимость соблюдения при этом нотариальной формы, предусмотрены п. 4 ст. 185 и ст. 187 ГК РФ.

Перепоручить свои функции представитель может лишь в двух случаях:

– если уполномочен на это доверенностью;

– вынужден к этому обстоятельствами для охраны интересов лица, которое выдало доверенность.

При этом согласия доверителя не требуется, но прежний представитель обязан известить об этом представляемого и сообщить ему необходимые сведения о том лице, которому он передал свои полномочия. В противном случае бывший представитель отвечает за действия нового, как за свои собственные.

Законом особо оговорены обстоятельства, при которых представляемый по каким-либо причинам лишен возможности получить нотариальное заверение доверенности. К нотариально удостоверенным приравниваются доверенности, заверенные руководством военно-лечебных учреждений, командирами войсковых частей, начальниками мест лишения свободы, руководством органов социальной защиты населения (п. 3 ст. 185 ГК РФ). Подпись соответствующего лица на доверенности придает документу юридическую силу.

Кроме того, законодатель выделил случаи, когда для возникновения правомочий по доверенности нотариальное заверение необязательно, но и одной лишь подписи представляемого недостаточно: получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями; выплата вознаграждения авторам и изобретателям, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках; получение денежной, посылочной или иной корреспонденции. Во всех этих случаях могут быть представлены доверенности, которые удостоверены либо организацией,

лерская деятельность предполагает совершение сделок купли-продажи имущества от собственного имени).

Коммерческое представительство осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме. Как правило, это договор поручения либо его модификации – договор оказания брокерских услуг, договор на брокерское обслуживание и др. Он должен содержать предоставляемое полномочие и порядок его реализации. Если указание на полномочие в договоре отсутствует, коммерческому представителю выдается доверенность.

Договор на коммерческое представительство предполагается возмездным (ст. 972, 1005 ГК РФ). Доверитель обязан уплатить представителю вознаграждение за совершаемые действия, кроме случаев, когда в самом договоре имеется указание на его безвозмездный характер. Если такое указание отсутствует, но в то же время договором не установлен размер вознаграждения и порядок его уплаты, доверитель оплачивает за исполненное поручение сумму, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за услуги аналогичного характера (п. 3 ст. 424 ГК РФ). Кроме того, представитель имеет право на возмещение издержек, понесенных им при исполнении поручения. Когда сделка совершена от имени нескольких представляемых одновременно, издержки распределяются в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

11.2. Понятие и форма доверенности

Доверенность – это юридический документ, представляющий собой письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу, для представительства перед третьими лицами (ст. 185 ГК РФ).

В отличие от двусторонних и многосторонних сделок (договоров) доверенность является односторонней сделкой, поскольку для наступления предусмотренных законом правовых последствий достаточно волеизъявления одного лица (оформление доверенности лицом, от имени которого она выдается). Согласия представителя не требуется.

Законом предусмотрена обязательная **письменная форма** доверенности. Доверенность от имени юридического лица в обязательном порядке должна иметь печать данной организации. Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной фор-

вершения активных действий, указанных в законе, таких как заключение договора, выдача доверенности, составление завещания и т. п.

В определенных случаях сделка может быть совершена **конклюдентными действиями**, т. е. такими действиями, когда из поведения лица определенно явствует его намерение совершить конкретную сделку. К конклюдентным действиям можно отнести специфические жесты участников биржевых торгов, выставление товаров на прилавке, оплату проезда в общественном транспорте. На основании п. 2 ст. 158 ГК РФ конклюдентными действиями могут совершаться лишь сделки, которые в соответствии с законом могут быть совершены устно.

Если волеизъявление выражается посредством **молчания**, то это ведет к совершению сделки лишь в случаях, когда это прямо предусмотрено законом или соглашением сторон. Например, стороны в договоре могут предусмотреть возобновление его действия на новый срок, если ни одна из сторон до установленной даты не заявит о его прекращении. К случаям, когда законом молчание признается выражением воли совершить сделку, можно отнести правило, установленное в ст. 684 ГК РФ, согласно которому, если наймодатель не позднее чем за три месяца не предложил нанимателю заключить договор на тех же или иных условиях или не предупредил нанимателя об отказе от продления договора, а наниматель не отказался от продления договора, договор считается продленным на тех же условиях и на тот же срок.

В зависимости от числа участвующих в сделке сторон сделки подразделяются на односторонние, двусторонние и многосторонние.

Односторонней считается сделка, для совершения которой достаточно волеизъявления одного лица (составление доверенности, выдача чека, составление завещания). По общему правилу односторонняя сделка порождает обязанности лишь для лица, совершившего данную сделку. Для других лиц такая сделка может создавать обязанности лишь в случаях, когда об этом имеется прямое указание в законе или соглашении сторон. В то же время права по односторонней сделке могут возникать как у лица, совершившего сделку, так и у третьих лиц, в интересах которых она совершена (например, права наследников по завещанию).

Сделки, для совершения которых требуется согласованное во-

леизъявление двух и более лиц, являются, соответственно, **двух- или многосторонними**. Такие сделки именуются договорами.

К особому виду сделок относятся **сделки, совершенные под условием** (ст. 157 ГК РФ). Условной считается такая сделка, когда достижение определенных юридических последствий ставится в зависимость от наступления или ненаступления в будущем каких-либо обстоятельств (событий, действий третьих лиц и т. п.). Такие сделки подразделяются на сделки с отменительным условием и сделки с отлагательным условием.

Сделка считается совершенной под **отлагательным условием**, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит (п. 1 ст. 157 ГК РФ). Например, заключение договора подряда на строительство спортивного объекта в конкретном городе при условии, что этот город будет избран столицей очередной Олимпиады.

Сделка считается совершенной под **отменительным условием**, если стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит (п. 2 ст. 157 ГК РФ). Примером такой сделки может являться договор долгосрочной поставки нефтепродуктов при условии, что он прекращает свое действие в случае отказа в продлении добывающему предприятию соответствующей лицензии.

Обстоятельства, которые могут выступать в качестве таких условий, должны удовлетворять критериям вероятности, т. е. такие обстоятельства не должны наступить неизбежно, но существует реальная возможность их наступления. Законодатель особо оговаривает случаи, когда недобросовестное поведение одного из участников такой сделки может стимулировать наступление выгодного для него условия либо препятствовать наступлению невыгодного условия. При таких действиях для недобросовестного лица искусственно вызванное событие считается ненаступившим, а предотвращенное – наступившим (п. 3 ст. 157 ГК РФ).

10.2. Форма сделок

Форма сделок определяется в ст. 158–164 ГК РФ. Сделки могут совершаться в устной или письменной форме. При этом

ческих действий, которые по своему характеру могут быть совершены только лично (заключение и расторжение брака, составление завещания).

Коммерческим представителем признается лицо, которое постоянно и самостоятельно совершает от имени предпринимателей сделки, связанные с предпринимательской деятельностью. Такими представителями могут быть юридические лица (коммерческие организации), а также индивидуальные предприниматели.

Как правило, коммерческие представители совершают от имени предпринимателей сделки в определенной области, в которой они обладают более квалифицированными знаниями, специальной информацией, деловыми связями и т. д.

Кроме того, заключение отдельных категорий сделок или в отношении определенного имущества возможно только лицами, обладающими особым статусом либо имеющими лицензию на осуществление подобных действий (см., например, Положение о лицензировании биржевых посредников и биржевых брокеров, совершающих товарные фьючерсные и опционные сделки в биржевой торговле, утв. Постановлением Правительства РФ от 09.10.1995 г. № 981).

К коммерческим представителям могут быть отнесены брокерские фирмы и независимые брокеры, имеющие статус участников биржевой торговли и обладающие правом совершать сделки на товарных биржах, в том числе в чужих интересах (ст. 10 Закона «О товарных биржах и биржевой торговле» от 20.02.1992 г. № 2383-1). Коммерческим представительством признается также и брокерская деятельность профессиональных участников рынка ценных бумаг. К числу коммерческих представителей относятся страховые агенты – физические или юридические лица, действующие от имени и по поручению страховщика.

Коммерческий представитель вправе одновременно представлять разные стороны в сделке, если на это имеется их согласие либо если такая возможность предусмотрена законом.

Коммерческий представитель обязан исполнять данные ему поручения с заботливостью обычного предпринимателя. Не допускается совершение им сделок от имени представляемого в отношении себя лично. Интересы представляемого имеют приоритет и по отношению к интересам самого коммерческого представителя, осуществляющего дилерскую деятельность (ди-

не примет защиту своих прав и интересов на себя (Консульские конвенции и Консульский Устав).

7. Капитан морского судна в силу своего служебного положения признается представителем судовладельца и грузовладельца в отношении сделок, необходимых в связи с нуждами судна, груза или плавания, а также исков, касающихся вверенного капитану судна имущества, если на месте нет иных представителей судовладельца или грузовладельца (ст. 71 КТМ РФ).

8. Издатель – в отношении автора в случаях опубликования произведения анонимно или под псевдонимом до тех пор, пока автор не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве (п. 3 ст. 1265 ГК РФ).

Добровольное (договорное) представительство – это представительство, которое основывается на воле представляемого лица, которое лично определяет полномочия представителя, как правило, путем выдачи доверенности или путем заключения договора поручения.

Понятие полномочий представителя и их особенности. Полномочия представителя – это тот круг прав и обязанностей, которые возлагаются на него. Представитель обязан действовать в пределах предоставленных ему полномочий.

По общему правилу при отсутствии полномочий действовать от имени другого лица или при превышении таких полномочий сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица (т. е. сделку третье лицо совершает с самим представителем). Однако, если в последующем представляемый прямо одобрит данную сделку, то такое одобрение создает, изменяет и прекращает для представляемого гражданские права и обязанности по данной сделке с момента ее совершения (ст. 183 ГК РФ).

Ограничения, установленные ГК РФ:

- представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично (т. к. воля участников обычно имеет встречную направленность);

- представитель не может совершать сделки в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является (т. е. запрещается двойное представительство – продавца и покупателя, арендодателя и арендатора. Исключение – коммерческое представительство);

- запрещается использовать представителя для тех юриди-

письменная форма может быть простой и нотариальной.

Устные сделки совершаются с помощью словесного выражения воли лица. К ним приравниваются сделки, заключенные путем конклюдентных действий, а в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, – также сделки, заключенные путем молчания. В соответствии со ст. 159 ГК РФ в устной форме сделки могут совершаться в следующих случаях:

- 1) если для данного вида сделок законом или соглашением сторон не предусмотрена письменная форма (простая или нотариальная);

- 2) если сделка исполняется при самом ее совершении (за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность);

- 3) если сделка совершается во исполнение договора, заключенного в письменной форме, и имеется соглашение сторон о ее устном совершении.

Простая письменная форма совершается путем составления документа, определяющего содержание сделки и подписанного непосредственно лицом, от имени которого она совершена, либо тем, кто действует на основании полномочий, представленных таким лицом (например, по доверенности). Договоры могут совершаться не только путем составления единого документа, но и путем обмена документами с помощью средств связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 434 ГК РФ). Если гражданин не может собственноручно подписать документ вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности, то по его просьбе документ может подписать другой гражданин («рукоприкладчик»). При этом подпись рукоприкладчика должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку гражданин не мог подписать ее собственноручно (п. 3 ст. 160 ГК РФ). Законом упрощена процедура совершения сделок и доверенностей на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках и на получение корреспонденции. Подпись рукопри-

кладчика может быть удостоверена не только нотариусом, но также организацией, в которой гражданин работает или учится, жилищно-эксплуатационной организацией по месту его жительства, администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении, соответствующими банком или организацией связи (п. 4 ст. 185 ГК РФ).

В соответствии со ст. 161 ГК РФ письменная форма обязательна для следующих сделок:

1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами, за исключением сделок, требующих нотариальной формы, и сделок, которые могут совершаться устно;

2) сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда;

3) сделки между гражданами, письменная форма совершения которых предусмотрена законом (например, соглашения о способах обеспечения исполнения обязательств – ст. 331, 339, 380 ГК РФ; заключение предварительного договора – ст. 429 ГК РФ и др.).

Письменная нотариальная форма отличается от простой письменной формы тем, что на документе, отражающем содержание сделки и подписанном лицами, совершающими данную сделку, производится удостоверительная надпись нотариуса или другого должностного лица, имеющего право совершать такое нотариальное действие.

В соответствии с п. 2 ст. 163 ГК РФ нотариальное удостоверение сделок обязательно в двух случаях:

1) когда нотариальная форма прямо предусмотрена законом;

2) в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

В настоящее время нотариальная форма прямо предусмотрена на законом в отношении следующих сделок:

– доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, за исключением случаев, предусмотренных законом (ст. 185 ГК РФ);

– доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, за исключением случаев, предусмотренных п. 4 ст. 185 ГК РФ (ст. 187 ГК РФ);

– договор о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен (ст. 339 ГК РФ);

ываются полномочия представителя, различают обязательное (законное) и добровольное (договорное) представительство.

Характерными признаками **обязательного (законного) представительства** являются:

1) представитель определяется и его полномочия устанавливаются нормативными актами;

2) представляемый не принимает участия в назначении представителя и не может лично отменить или изменить полномочия представителя.

Законными представителями, в частности, являются:

1. Родители – в отношении своих несовершеннолетних детей (ст. 64 СК РФ и ч. 5 ст. 37 ГПК РФ). Защита прав и интересов несовершеннолетних возлагается на их родителей, которые являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий.

2. Усыновители (ст. 125, 136 СК РФ), **опекуны, попечители**. Если ребенок остался без попечения родителей, то до его устройства на воспитание обязанности опекуна (и, следовательно, функции законного представителя) возлагаются на **органы опеки и попечительства** (п. 2 ст. 123 СК РФ).

3. Руководители и иные лица, уполномоченные на это законом или учредительными документами **юридического лица**, – в отношении данной организации (п. 3 ст. 53 ГК РФ).

4. Администрация и медперсонал психиатрического стационара – в отношении пациентов, признанных в установленном порядке недееспособными и не имеющими законного представителя (опекуна), выполняет его функции (ст. 39 Закона РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» от 02 июля 1992 г.).

5. Администрация воспитательных, лечебных и иных аналогичных учреждений – в отношении детей, находящихся на полном государственном попечении в этих учреждениях (ст. 147 СК РФ). Детям, находящимся на полном государственном попечении в подобных учреждениях, попечители не назначаются, а их функции выполняет администрация этих учреждений.

6. Консул выступает законным представителем граждан своей страны в иностранных судах до того момента, пока гражданин не изберет себе другого представителя (договорного) либо

ТЕМА 11. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО И ДОВЕРЕННОСТЬ

11.1. Понятие и виды представительства. Коммерческое представительство

Представительство – разновидность гражданского правоотношения. Юридическое значение представительства заключается в совершении представителем в силу имеющихся у него полномочий действий от имени другого лица – представляемого, при этом правомерные действия представителя порождают правовую связь между представляемым и третьими лицами. В силу ст. 182 ГК РФ сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого), в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Представительство может иметь место не только по собственной воле субъекта гражданского права, но и в связи с отсутствием у него юридической способности или физической возможности совершать юридические действия.

Представляемый – лицо, которое, желая или нуждаясь в помощи другого лица, наделяет его полномочием на совершение от своего имени определенных юридических действий. Им может быть любой субъект гражданского права, обладающий правоспособностью, независимо от объема его дееспособности.

Представитель – лицо, действующее от имени и в интересах представляемого. Граждане могут выступать в таком качестве, как правило, с 18 лет.

Третье лицо – участник, с которым от имени и в интересах представляемого представитель совершает юридические действия.

Третье лицо, вступая в отношения с представителем, обязано проверить наличие и объем предоставленных ему полномочий (доверенность). Полномочие может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец, кассир, гардеробщик и т. п.).

Виды представительства. В зависимости от того, на чем осно-

– соглашение залогодержателя с залогодателем, заключенное после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога, об удовлетворении требований залогодержателя за счет заложенного недвижимого имущества (ст. 349 ГК РФ);

– уступка требования, основанного на сделке, совершенной в нотариальной форме (ст. 389 ГК РФ);

– договор ренты (ст. 584 ГК РФ);

– завещание (ст. 1124 ГК РФ);

– заявление об отказе от использования преимущественного права покупки доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью (п. 6 ст. 21 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»);

– сделка, направленная на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью (п. 11 ст. 21 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»);

– договор залога доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью (п. 2 ст. 22 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

Наряду с предусмотренными формами совершения сделок, законом предусмотрена дополнительная стадия свершения отдельных видов сделок – **государственная регистрация**.

В соответствии со ст. 164 ГК РФ государственной регистрации подлежат сделки с землей и другим недвижимым имуществом. Порядок такой регистрации определен Федеральным законом «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» от 21.07.1997 г. № 122-ФЗ. Следует учитывать, что применительно к недвижимости термин «регистрация», в соответствии с ГК РФ, может иметь три значения:

- 1) **регистрация самого объекта** недвижимости;
- 2) **регистрация прав** на недвижимость;
- 3) **регистрация сделок** с недвижимостью.

Правильное разграничение правового содержания этих понятий имеет важное значение. Регистрация (или учет) объекта недвижимости в соответствии с п. 2 ст. 131 ГК РФ – это специальная регистрация или учет отдельных видов недвижимого имущества, которые осуществляются в случаях, предусмо-

тренных законом (например, ст. 1 Закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» предусмотрен кадастровый и технический учет (инвентаризация) объекта недвижимости). Этот учет состоит в описании и индивидуализации объекта недвижимого имущества, в результате чего он получает такие характеристики, которые позволяют однозначно выделить его из других объектов недвижимого имущества. Кадастровый учет сопровождается присвоением объекту недвижимости кадастрового номера.

Отличие регистрации прав на недвижимость от регистрации сделок с ней заключается в том, что в первом случае сделка уже действует и регистрация необходима для того, чтобы во исполнение этой сделки произошел переход прав на недвижимое имущество, а во втором случае регистрация необходима для вступления в силу самой сделки.

В настоящее время законом предусмотрена необходимость регистрации следующих видов сделок: договор об ипотеке (ст. 339 ГК РФ); договор продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры (п. 2 ст. 558 ГК РФ); договор продажи предприятия (п. 3 ст. 560 ГК РФ); договор дарения недвижимого имущества (п. 3 ст. 574 ГК РФ); договор ренты (ст. 584 ГК РФ) и пожизненного содержания с иждивением (ст. 601 ГК РФ); договор аренды недвижимого имущества, если иное не установлено законом, – например, договор аренды здания или сооружения подлежит регистрации, если он заключен на срок более одного года (п. 2 ст. 609, п. 2 ст. 651 ГК).

Кроме этого, в соответствии со ст. 164 ГК РФ законом может быть установлено требование государственной регистрации сделок и с движимым имуществом определенных видов. Следует иметь в виду, что установленные Постановлением Правительства РФ «О государственной регистрации автомотранспортных средств и других видов самоходной техники на территории Российской Федерации» от 12.08.1994 г. № 938 правила регистрации автомобилей не являются государственной регистрацией в том смысле, который в силу закона порождает право собственности. Данные правила имеют целью упорядочение контроля по пользованию транспортными средствами. Регистрация транспортного средства по своему содержанию является административным актом, с которым закон (п. 1 ст. 8

стороной (причитавшегося с нее в возмещение полученного исполнения), то суд, применяя последствия недействительности сделки, должен не только удовлетворить требование истца, но и произвести одностороннюю реституцию, взыскав со стороны, действовавшей умышленно, полученное ею по сделке в пользу другой стороны⁹.

⁹ П. 3 Постановления Пленума ВАС РФ от 10 апреля 2008 г. № 22.

установлено правило, согласно которому по недействительной сделке каждая сторона обязана возвратить другой все полученное по сделке, а при невозможности возврата – возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия не предусмотрены законодательными актами. Т. е. применяется взаимная (двусторонняя) **реституция** имущества. Она возникает во всех случаях признания сделки недействительной, если в законе не указаны другие последствия.

В случаях, когда в действиях одной из сторон доказана недобросовестность, умысел (сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, использование стечения тяжелых обстоятельств), наступает односторонняя реституция как правовое последствие признания сделки недействительной. Односторонняя реституция предусматривает, что исполненное обратно получает только добросовестная сторона. Недобросовестная сторона исполненного не получает, а все передается в доход государства. Если же недобросовестная сторона не успела исполнить сделку, в доход государства передается то, что подлежит исполнению.

Для сделок, совершенных с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности, предусмотрены специальные последствия недействительности, а именно: недопущение реституции и взыскание со сторон в доход Российской Федерации всего полученного (причитавшегося) по сделке – при наличии умысла у обеих сторон – и односторонняя реституция с одновременным взысканием в доход Российской Федерации полученного (причитавшегося) по сделке с одной из сторон – при наличии умысла лишь у одной из сторон такой сделки. При этом данные последствия недействительности сделки подлежат применению, если она исполнялась хотя бы одной из ее сторон. Соответствующие последствия суд вправе применить по собственной инициативе (п. 2 ст. 166 ГК РФ). Указанные последствия не могут быть применены частично, а подлежат применению только в полном объеме. Например, если судом установлено, что с умыслом на совершение сделки с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности, действовала лишь одна из сторон, и истец требует взыскания в доход Российской Федерации только исполненного данной

ГК РФ) связывает возможность пользования приобретенным имуществом¹.

10.3. Недействительность сделок и последствия их недействительности

Для того чтобы сделка породила те юридические последствия, на которые направлена, она должна быть действительна. Законом установлен ряд требований, которым должна отвечать сделка. Различаются четыре таких требования:

1) **требования, предъявляемые к субъектному составу сделки:** для действительности сделки необходимо, чтобы каждая сторона сделки в соответствующем объеме обладала дееспособностью, необходимой для совершения данной сделки;

2) **требования, предъявляемые к содержанию сделки,** заключаются в установлении законности совершаемой сделки, т. е. сделка должна соответствовать закону и иным правовым актам;

3) **требования единства воли и волеизъявления:** в сделке как волевым акте различают два момента: внутренний (субъективное намерение лица совершить сделку) и внешний (объективное выражение воли лица вовне, направленное на совершение сделки). Между внутренней волей лица и волеизъявлением как формой внешнего выражения этой воли может возникнуть расхождение, противоречие, вызванное заблуждением, обманом, угрозой, насилием. Поэтому в случае отсутствия необходимого единства воли и волеизъявления сделка может быть признана судом недействительной;

4) **требования, предъявляемые к форме сделки:** конкретная сделка должны быть совершена в форме, установленной законом для данного вида сделок.

Таким образом, действительность сделки зависит от действительности образующих ее элементов. Порок одного или нескольких из указанных элементов сделки влечет (или может повлечь) ее недействительность. Недействительность сделки означает не-

¹ Решение Верховного Суда РФ от 29.07.1999 г. № ГКПИ99-547 // СПС «Консультант плюс».

наступление в силу закона тех юридических последствий, которые стороны желали вызвать своими действиями при совершении сделки (например, факт дарения вещи недееспособным не влечет возникновение права собственности).

Недействительные сделки подразделяются на ничтожные и оспоримые. Оспоримой является сделка, недействительная в силу решения суда, ничтожной же признается сделка, недействительная сама по себе изначально, независимо от решения суда (ничтожная сделка недействительна в силу нормы права в момент ее совершения).

В соответствии с п. 2 ст. 166 ГК РФ требование о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлено лишь лицами, указанными в ГК РФ, а требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлено любым заинтересованным лицом². Кроме этого, суд вправе применить такие последствия по собственной инициативе. Здесь следует отметить, что хотя в Гражданском кодексе и нет специальных норм, предусматривающих возможность обращения в суд с требованием о признании недействительной ничтожной сделки, это обстоятельство не исключает возможности признания ничтожной сделки недействительной в судебном порядке³.

В то же время суд не может признать недействительной оспоримую сделку по собственной инициативе, без предъявления соответствующего иска⁴.

Обращение в суд с требованием о признании сделки недействительной и применении последствий ее недействительности может быть осуществлено в пределах сроков исковой давности.

² Под термином «заинтересованное лицо» судебно-арбитражная практика понимает лицо, чьи права и охраняемые законом интересы нарушены при совершении сделки (см. Постановление Президиума ВАС РФ от 07.09.2004 г. № 6168/04// СПС «Консультант плюс»).

³ П. 32 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 01.06.1996 г. № 6/8.

⁴ П. 4 Постановления Пленума ВАС РФ «О некоторых вопросах применения статьи 174 ГК РФ при реализации органами юридических лиц полномочий на совершение сделок» от 14.05.98 г. № 9.

мая сделка, при наличии к тому оснований, может быть квалифицирована по ст. 169 Кодекса⁸.

4. Сделки с пороками формы. Закон связывает недействительность только с письменной формой сделки. По общему правилу несоблюдение простой письменной формы сделки не влечет ее недействительности, однако стороны теряют право ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения сделки и ее условий. Исключение составляют случаи, когда недействительность сделки, вследствие несоблюдения простой письменной формы, прямо предусмотрена законом или соглашением сторон (например, несоблюдение письменной формы внешнеэкономической сделки влечет ее недействительность в силу прямого указания закона – п. 3 ст. 162 ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 165 ГК РФ несоблюдение нотариальной формы, а в случаях, установленных законом, – требования о государственной регистрации сделки влечет ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной.

В то же время законодателем предусмотрена возможность «исцеления» сделок, совершенных с нарушением требований к их форме. Так, если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, которая требует нотариального удостоверения, а другая сторона от такого удостоверения уклоняется, суд вправе по требованию исполнившей обязательство стороны признать сделку действительной. Подобное решение приравнивается к нотариальному удостоверению, и тем самым стороны освобождаются от необходимости последующего обращения к нотариусу.

Аналогично допускается «исцеление» от нарушения требований о государственной регистрации сделки: если одна из сторон в сделке уклоняется от государственной регистрации, суд может по требованию второй стороны вынести решение, обязывающее орган, осуществляющий государственную регистрацию, учинить ее.

Последствия недействительности сделок. Если недействительная сделка не исполнялась, она просто аннулируется. В качестве общего правового последствия недействительности сделки

⁸ П. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 10 апреля 2008 г. № 22.

обороте (соответствующие виды оружия, боеприпасов, наркотических средств, другой продукции, обладающей свойствами, опасными для жизни и здоровья граждан, и т. п.); сделки, направленные на изготовление, распространение литературы и иной продукции, пропагандирующей войну, национальную, расовую или религиозную вражду; сделки, направленные на изготовление или сбыт поддельных документов и ценных бумаг.

Таким образом, для применения ст. 169 ГК РФ необходимо установить, что цель сделки, права и обязанности, которые стороны стремились установить при ее совершении, либо желаемое изменение или прекращение существующих прав и обязанностей заведомо противоречили основам правопорядка и нравственности. При этом цель сделки может быть признана заведомо противной основам правопорядка и нравственности только в том случае, если в ходе судебного разбирательства будет установлено наличие умысла на это хотя бы у одной из сторон.

Мнимые сделки (п. 1 ст. 170 ГК РФ). Заключение договора (соглашения) только для вида, без намерения сторон достичь правовых результатов, признается недействительным (дарение имущества с целью укрытия от конфискации, сделка купли-продажи автомобиля с целью стать членом ГСК). Мнимая сделка ничтожна, т. к. стороны, совершающие ее, не имеют в виду наступления правовых последствий, порождаемых сделкой такого вида.

Притворные сделки (п. 2 ст. 170 ГК РФ). Такая сделка совершается также только для вида, но в отличие от мнимой сделки она прикрывает другую сделку, которую стороны в действительности хотели бы заключить (например, прикрытие сделки купли-продажи сделкой дарения). Притворная сделка также не порождает для сторон желаемых результатов и является ничтожной. В случае, если прикрываемая сделка соответствует закону, то она действительна.

Следует учитывать, что сделки, совершенные с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности, могут прикрываться иными сделками, которые формально не нарушают требований законодательства. В данных случаях к сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа сделки, применяются относящиеся к ней правила (п. 2 ст. 170 ГК РФ), в силу чего притворная сделка квалифицируется как ничтожная исключительно по ст. 170 ГК РФ, а прикрывае-

Ст. 181 ГК РФ, определяющая специальные сроки исковой давности по требованиям, связанным с недействительностью сделок, установила такие сроки лишь в отношении требований о последствиях недействительности ничтожной сделки (три года, при этом данный срок начинает течь со дня начала ее исполнения) и о признании недействительной оспоримой сделки (один год – начинает течь со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка, предусмотренная п. 1 ст. 179 ГК РФ, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной (для остальных видов оспоримых сделок), оставив открытым вопрос о сроке исковой давности по требованиям о признании недействительной ничтожной сделки). Чтобы устранить данный пробел в праве, постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 01.06.1996 г. № 6/8, основываясь на аналогии закона, разъясняет, что к требованиям о признании недействительной ничтожной сделки должен применяться срок исковой давности, предусмотренный для требований о последствиях ничтожной сделки. При этом следует также учитывать, что в этом случае последствия недействительности ничтожной сделки применяются судом по требованию любого заинтересованного лица либо по собственной инициативе⁵.

1. Сделки с пороками в субъектном составе можно разделить на две группы: сделки, связанные с недееспособностью граждан, и сделки, связанные с выходом за пределы правоспособности юридического лица.

1) К сделкам, связанным с недееспособностью граждан, относятся:

- сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным (ст. 171 ГК);
- сделки, совершаемые гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 176 ГК);
- сделки, совершаемые несовершеннолетним в возрасте до 14 лет (ст. 172 ГК);

⁵ П. 32 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 01.06.1996 г. № 6/8.

– сделки, совершаемые несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 175 ГК).

По таким сделкам дееспособная сторона обязана помимо общего требования по недействительным сделкам возместить другой стороне реальный ущерб, понесенный в результате совершения недействительной сделки. Такая обязанность возлагается на дееспособную сторону в случае, если она знала или должна была знать о недееспособности другой стороны.

Сделки, совершенные недееспособным, а также малолетним в возрасте до 14 лет, являются ничтожными. Однако законом предусмотрена возможность «исцеления» подобных сделок, т. е. возможность признания за такими сделками юридической силы. Такая возможность допускается в случае, если сделка совершена к выгоде малолетнего или недееспособного гражданина. В этом случае законные представители такого гражданина должны предъявить в суде требование о признании указанной сделки действительной.

Напротив, сделки, совершенные несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, и сделки, совершенные гражданами, ограниченными судом в дееспособности, являются оспоримыми, т. е. такие сделки порождают юридические последствия, но могут быть признаны судом недействительными по иску законных представителей недееспособной стороны (родителей, попечителя), если они выходят за рамки дееспособности лица и совершены без согласия законных представителей. Такая конструкция позволяет законным представителям оценивать поведение несовершеннолетнего или гражданина, ограниченного в дееспособности, и дает возможность обращаться в суд с требованием о признании сделки недействительной лишь в необходимых случаях.

2) К сделкам, связанным с выходом за пределы правоспособности юридического лица, относятся:

– сделки, совершенные юридическим лицом в противоречии с целями его деятельности, определенно ограниченными в учредительных документах (ст. 173 ГК);

– сделки, совершенные юридическим лицом, не имеющим лицензии на занятие соответствующей деятельностью (ст. 173 ГК).

Данные сделки являются оспоримыми. В обоих случаях для признания сделки недействительной необходимо установление

признаны недействительными по иску потерпевшей стороны.

3. Сделки с пороками содержания признаются недействительными вследствие расхождения условий сделки с требованиями закона и иных правовых актов. Ст. 168 ГК РФ устанавливает общее правило, согласно которому сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения. Ее применение основано на объективной критерии – противоречии сделки законодательству (наличие или отсутствие вины сторон не имеет юридического значения).

Ничтожными в силу противоречия закону являются, к примеру, сделки по отчуждению государственными и муниципальными предприятиями имущества, закрепленного за ними на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, совершенные вопреки ограничениям, установленным в ст. 295 и 296 ГК РФ.

Среди отдельных составов недействительных сделок с пороками содержания следует выделить сделки, совершаемые с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК РФ), а также мнимые и притворные сделки (ст. 170 ГК РФ).

Согласно ст. 169 ГК РФ, ничтожными являются **сделки, совершенные с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности**.

При определении сферы применения ст. 169 ГК РФ судам рекомендовано исходить из того, что в качестве сделок, совершенных с указанной целью, могут быть квалифицированы сделки, которые не просто не соответствуют требованиям закона или иных правовых актов, а нарушают основополагающие начала российского правопорядка, принципы общественной, политической и экономической организации общества, его нравственные устои⁷. К таким сделкам могут быть отнесены, в частности, сделки, направленные на производство и отчуждение определенных видов объектов, изъятых или ограниченных в гражданском

⁷ П. 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 10 апреля 2008 г. № 22 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с применением статьи 169 ГК РФ».

В силу ст. 174 ГК РФ, если полномочия лица на совершение сделки ограничены договором либо полномочия органа юридического лица – его учредительными документами по сравнению с тем, как они определены в доверенности, в законе либо как они могут считаться очевидными из обстановки, в которой совершается сделка, и при ее совершении такое лицо или орган вышли за пределы этих ограничений, сделка может быть признана судом недействительной по иску лица, в интересах которого установлены ограничения, лишь в случаях, когда будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об указанных ограничениях.

Юридические лица совершают сделки через свои органы. От имени граждан и юридических лиц сделки также могут совершаться их представителями.

Ст. 174 ГК РФ касается только случаев, когда полномочия органа юридического лица на совершение сделки ограничены учредительными документами по сравнению с тем, как они определены в законе, и при совершении сделки указанный орган вышел за пределы таких ограничений. Если же орган юридического лица действовал с превышением полномочий, установленных законом, то ст. 174 ГК РФ не подлежит применению, и в данном случае следует руководствоваться ст. 168 ГК РФ⁶.

Хотя законом не предусмотрена возможность «исцеления» подобных сделок, судебная практика исходит из возможности применения в данном случае аналогии закона. Так, в соответствии с п. 7 Постановления Пленума ВАС РФ «О некоторых вопросах применения статьи 174 ГК РФ при реализации органами юридических лиц полномочий на совершение сделок» от 14.05.98 г. № 9 лицо, в интересах которого установлены ограничения, вправе впоследствии одобрить сделку, совершенную с пороками, предусмотренными в ст. 174 ГК РФ. В силу ст. 6 ГК РФ к таким отношениям следует применять п. 2 ст. 183 ГК РФ, регулирующий сходные отношения.

Все сделки с пороками воли являются оспоримыми и могут быть

⁶ П. 1 Постановления Пленума ВАС РФ «О некоторых вопросах применения статьи 174 ГК РФ при реализации органами юридических лиц полномочий на совершение сделок» от 14.05.98 г. № 9.

того факта, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о незаконности ее совершения. В противном случае такие сделки не могут быть признаны недействительными.

В силу ст. 49 ГК РФ юридические лица обладают разной правоспособностью: коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, наделены общей, а все остальные юридические лица – специальной правоспособностью. Это означает, что первые могут совершать любые не противоречащие закону сделки, а вторые – только те, которые соответствуют целям деятельности юридического лица, предусмотренным в его учредительных документах.

Правоспособность первой группы юридических лиц также может быть определенным образом ограничена. ГК РФ предусматривает для этого два способа. Первый – самоограничение, когда в установленном порядке юридическое лицо само ограничивает свою правоспособность путем соответствующего указания в уставе (например, в учредительные документы юридического лица на основе решения, принятого высшим его органом, вносится запись, запрещающая совершение некоторых видов сделок). Второй связан с тем, что определенными видами деятельности все юридические лица, в том числе и обладающие общей правоспособностью, могут заниматься только при наличии выданной в установленном порядке лицензии.

Ст. 173 ГК РФ посвящена только юридическим лицам, имеющим общую правоспособность. Совершение сделок с юридическими лицами, обладающими специальной правоспособностью, находится за пределами указанной статьи. В последнем случае нужно исходить из того, что сделка, которая нарушает принцип специальной правоспособности, закрепленный императивной нормой п. 1 ст. 49 ГК РФ, является недействительной как не соответствующая требованиям закона и иных правовых актов (ст. 168 ГК РФ).

2. Сделки с пороками воли признаются недействительными вследствие того, что они совершаются либо без внутренней воли на их совершение (1), либо такая воля у стороны сделки вследствие каких-либо обстоятельств сформировалась неправильно (2). К первой группе относятся сделки, совершенные под влиянием насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной (ст. 179 ГК РФ),

сделки, совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ), сделки, совершенные с превышением полномочий (ст. 174 ГК РФ). Ко второй группе относятся сделки, совершенные под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК РФ), а также вследствие стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179 ГК РФ).

Заблуждение предполагает добросовестное неведение относительно элементов сделки. Однако юридическое значение имеет лишь существенное заблуждение. Под заблуждением, имеющим существенное значение, законодатель понимает заблуждение относительно природы сделки либо тождества или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности использования результатов сделки по назначению.

Существенным признается заблуждение, последствия которого либо вообще неустранимы, либо их устранение связано для заблуждающейся стороны со значительными затратами.

Обман – это умышленное введение в заблуждение стороны для совершения сделки. Если в первом случае заблуждение одной стороны – это собственная ошибка, неведение, недопонимание, то обман – это преднамеренное действие или бездействие (умалчивание фактов), направленное на заключение сделки.

Угроза – действие, свидетельствующее о намерении причинить потерпевшему или его близким личный или имущественный вред.

Насилие – это принуждение путем избиения, истязания, использования служебного положения, психического воздействия. Таким образом, сторона не изъявляет свободной воли, а действует по принуждению физического или психического характера.

Злонамеренное соглашение представителя одной стороны с другой стороной относится к сделкам, имеющим лишь волеизъявление при отсутствии внутренней воли. В сделках, совершаемых через представителя, последний не выражает собственную волю, его задача состоит в том, чтобы донести до второй стороны в сделке волю представляемого. Вследствие злонамеренного соглашения воля представляемого не доводится до контрагента и подменяется волей представителя, что и служит основанием для признания недействительными таких сделок. Злонамеренность соглашения предполагает умышленные действия представителя и контрагента, т. е. их сговор за спиной представляемого и за его счет.

Сделка, совершенная гражданином, хотя и дееспособным, но

находившимся в момент ее совершения в таком состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признана судом недействительной по иску этого гражданина либо иных лиц, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате ее совершения.

Причины такого состояния могут быть различными: физическое или психическое расстройство, нервное потрясение, алкогольное или наркотическое опьянение.

Сделка, совершенная гражданином, впоследствии признаным недееспособным, может быть признана судом недействительной по иску его опекуна, если доказано, что в момент совершения сделки гражданин не был способен понимать значение своих действий или руководить ими.

Кабальные сделки. Ст. 179 ГК РФ предусматривает также признание сделки недействительной, если она совершена стороной вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях.

Основные условия признания такой сделки недействительной:

- стечение тяжелых обстоятельств у потерпевшего (материальные трудности, болезнь);
- крайне невыгодные для потерпевшего условия совершения сделки (неравноценная плата, мена неравноценного имущества без доплаты, высокий процент по займу);
- причинная связь между стечением тяжелых обстоятельств у потерпевшего и совершением им сделки на крайне невыгодных для него условиях;
- осведомленность другой стороны о перечисленных обстоятельствах и намеренное использование их к своей выгоде.

В кабальной сделке умысел внешне не всегда может быть четко проявлен, т. е. умышленное поведение стороны практически невозможно бывает доказать, хотя кабальный характер самой сделки и не вызывает сомнений. Если умышленное поведение стороны не будет доказано, то не будет оснований признавать сделку кабальной и применять к сторонам соответствующие правовые последствия. При неподтверждении умышленных действий в признании сделки недействительной как кабальной следует отказывать, и классификацию такой сделки производить по другим предусмотренным законом основаниям, например, как совершенную под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК РФ).