

Федеральное государственное казенное образовательное
учреждение высшего образования
«Дальневосточный юридический институт
Министерства внутренних дел Российской Федерации»

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО
ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Учебное пособие

Хабаровск
ДВЮИ МВД России
2022

УДК 347.1
ББК 67.623
Г 75

Издается по решению редакционно-издательского совета
Дальневосточного юридического института МВД России

Рецензенты:

начальник кафедры гражданско-правовых и экономических
дисциплин Орловского юридического института МВД России
канд. юрид. наук, доц. *С.К. Жилыева*;
начальник кафедры гражданско-правовых дисциплин
Казанского юридического института МВД России
канд. юрид. наук *Н.Ю. Комлев*

Г 75 Гражданское право. Особенная часть : учеб. пособие / Ден
Де Ун, О.А. Ищенко, С.А. Полякова [и др.] ; под общ. ред.
В.Н. Шмакова ; Дальневосточный юрид. ин-т МВД России. –
Хабаровск : РИО ДВЮИ МВД России, 2022. – 308 с.
ISBN 978-5-9753-0383-4

Настоящее учебное пособие раскрывает содержание тем Особенной части дисциплины «Гражданское право» с учетом профессионализации выпускников юридических вузов системы МВД России.

Отражено официально опубликованное законодательство по состоянию на 1 мая 2022 г.

Предназначено для слушателей, адъюнктов (аспирантов) и преподавателей юридических вузов, научных и практических работников, занимающихся вопросами гражданского права, а также сотрудников правоохранительных органов.

**УДК 347.1
ББК 67.623**

ISBN 978-5-9753-0383-4

© ФГКОУ ВО ДВЮИ МВД России, 2022
© Ден Де Ун, гл. 1, 2022
© Ищенко О.А., гл. 4, 11, 2022
© Полякова С.А., гл. 7–8, 2022
© Трофимчук Н.В., гл. 5, 10, 2022
© Турчина О.В., гл. 2–3, 2022
© Шмаков В.Н., гл. 1, 6, 9, 2022

ПРЕДИСЛОВИЕ

Гражданское право как самостоятельная отрасль частного права особым образом проявляет себя в сфере регулирования общественных отношений экономического (товарно-стоимостного) характера, складывающихся в современной России. При этом гражданско-правовые нормы имеют различные формы реализации и в деятельности органов внутренних дел.

Учебное пособие «Гражданское право. Особенная часть» содержательно раскрывает отдельные договорные и внедоговорные гражданско-правовые обязательства, где ОВД самостоятельно участвуют как на стороне потребителя товаров, работ и услуг, для целей удовлетворения собственных потребностей, так и на стороне предоставляющей иным потребителям продукты в форме публично-правовых и частноправовых услуг (регистрационные, информационные, консультационные, образовательные и др.), кроме этого раскрываются и иные подотрасли гражданского права, структурно входящие в его Особенную часть.

Учебное пособие учитывает требования Федеральных государственных образовательных стандартов высшего образования (ФГОС ВО): бакалавриат по направлению подготовки 40.03.01 Юриспруденция [97]; бакалавриат по направлению подготовки 40.03.02 Обеспечение законности и правопорядка [98]; специалитет по специальности 40.05.01 Правовое обеспечение национальной безопасности [99], согласуется с примерными программами учебного курса «Гражданское право» для юридических вузов МВД России и раскрывает содержание тем особенной части учебной дисциплины «Гражданское право», определяет общий объем знаний, умений и навыков гражданско-правового характера, которыми должны обладать выпускники юридических вузов системы МВД России для целей организации и осуществления эффективной правоохранительной деятельности.

Учебное пособие структурировано по главам и параграфам, где каждая глава завершается списком контрольных вопросов для целей проведения самоконтроля уровня усвоения теоретического материала. В предлагаемом учебном пособии рассмотрены вопросы гражданско-права с учетом изменений законодательства на 1 мая 2022 г.

Пособие предназначено для слушателей, адъюнктов (аспирантов) и преподавателей юридических вузов, научных и практических работников, занимающихся вопросами гражданского права, а также сотрудников правоохранительных органов.

Глава 1. Договорные обязательства по отчуждению имущества

§ 1. Купля-продажа: общие положения.

§ 2. Мена: общая характеристика.

§ 3. Дарение: общая характеристика.

§ 4. Рента: общие положения.

§ 1. Купля-продажа

1.1. Понятие и экономико-правовая характеристика договора купли-продажи

Договорные обязательства купли-продажи в историко-правовом аспекте являются наиболее известным и распространенным институтом гражданского права. Экономико-правовое значение данного договора базируется на том, что он составляет основу гражданского (торгового) оборота, служит значительным источником формирования внутринационального валового продукта и, наконец, юридически оформляет экономические отношения по возмездной передаче имущественных ценностей от одного субъекта к другому.

В договорных обязательствах купли-продажи участвует весь спектр лиц, обладающих соответствующей гражданской правосубъектностью, включая и органы (организации, подразделения) внутренних дел РФ для целей удовлетворения своих потребностей в имуществе (оборудование, техника и т.д.) с той особенностью, что *процедура заключения договоров в интересах ОВД подлежит строгой регламентации на уровне отдельного Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»* [25], а также целого ряда иных подзаконных нормативных правовых актов.

Понятие договора купли-продажи закреплено в ст. 454 ГК РФ [10], согласно которой *одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).*

Анализ дефиниции договора купли-продажи позволяет констатировать его *консенсуальную, возмездную и двусторонне обязывающую природу, правовые связи в рамках которого имеют классический синаллагматический характер.*

Сторонами договора являются покупатель и продавец. Законодатель не устанавливает особых требований к сторонам договора, поэтому субъектами таковых могут выступать любые лица, обладающие соответствующей гражданской правосубъектностью.

Существенным, по общему правилу, является лишь условие о наименовании и количестве товара.

Предметом купли-продажи выступают взаимосогласованные действия продавца и покупателя, где продавец обязан передать товар покупателю в собственность, но имеет право требовать уплаты соответствующей цены за него, тогда как покупатель обязан принять этот товар и уплатить за него оговоренную цену.

К объектам договора купли-продажи относят:

- вещи (по общему правилу вещи должны отвечать признаку оборотоспособности, в установленных законом случаях и вещи, ограниченные в обороте);
- имущественные права (нормы о договоре купли-продажи также применимы и в отношении цифровых прав).

Форма договора определяется общими правилами о форме сделки.

1.2. Содержание договора купли-продажи

Обязанности продавца по договору купли-продажи

Передать товар, указанный в договоре (ст. 456 ГК РФ). Последствия неисполнения данной обязанности зависят от вида вещи. Если по договору купли-продажи должна была передаваться родовая вещь, тогда покупатель может отказаться от исполнения своих обязательств (ст. 463 ГК РФ). При купле-продаже индивидуально-определенной вещи покупатель вправе предъявить требование к продавцу об отобрании такой вещи, при условии, если вещь не была передана третьим лицам на праве собственности.

Передать принадлежности и документы на товар (инструкцию по эксплуатации, сертификат качества, технический паспорт и др.) (ст. 456 ГК РФ). В случае отказа от передачи указанных предметов, покупатель может предоставить продавцу разумный срок для их передачи. В ином случае покупатель вправе отказаться от предусмотренного договором товара (ст. 464 ГК РФ).

Передать товар, свободный от прав третьих лиц (ст. 460 ГК РФ). В данном случае речь идет об обязательствах, возникших до заключения договора купли-продажи, например, залог товара. Изъятие товара третьими лицами по основаниям, возникшим до заключения договора, именуется *эвикцией*. В случае эвикции вещи продавец обязан возместить понесенные покупателем убытки (ст. 461 ГК РФ).

Продавец обязан передать товар в количестве, соответствующем единицам измерения или денежному выражению, которые предусмотрены договором.

Передать товар в определенном ассортименте. Под ассортиментом понимается совокупность товаров по видам, моделям, размерам, цветам или иным признакам.

Передать товар надлежащего качества (ст. 469 ГК РФ). Качество договора может быть установлено в заключаемом договоре. В договоре может не указываться каких-либо требований к качеству

товара. В таком случае продавец обязан предоставить товар, пригодный для использования по его назначению. При продаже по образцу и (или) по описанию продавец обязан передать товар, соответствующий образцу и (или) описанию. Качество товара может регламентироваться соответствующим законодательством (только в случае, если продавец занимается предпринимательской деятельностью).

Продавец обязан гарантировать качество товара, то есть соответствие требованиям, закреплённым в ст. 469 ГК РФ. Качество должно гарантироваться в течение установленного срока. Исчисление гарантийного срока начинается с момента передачи вещи покупателю, если иное не предусмотрено договором.

Продавец обязан передать товар в комплекте и комплектности (ст. 478, 479 ГК РФ). Комплектность товаров – это набор составных частей одного товара. Примером может послужить кухонный миксер и его комплектующие. Если комплектность товара не определена договором купли-продажи, тогда комплектность определяется обычаями делового оборота или обычно предъявляемыми требованиями. Комплект товаров – это набор вещей, имеющих самостоятельное предназначение (например, комплект футболок).

Обязанность передать в надлежащей упаковке или таре (ст. 481 ГК РФ), что обеспечивает сохранность товара и его потребительскую стоимость при перемещении продукта от производителя к потребителю. Упаковка является средством обеспечения защиты продукции от повреждений и потерь, окружающей среды, загрязнений, а также процесса обращения, а тара представляет собой изделие для размещения продукции. При отсутствии условия о таре и (или) упаковке в договоре продавец обязан затарить и (или) упаковать обычным для такого товара способом, кроме случаев, когда товар по своему характеру не требует затаривания или упаковывания. При этом товар должен быть затарен и (или) упакован в установленном законом порядке в случае, если продавец занимается предпринимательской деятельностью.

Права продавца по договору купли-продажи

Продавец вправе требовать от покупателя принять товар (п. 3 ст. 484 ГК РФ). Данное право возникает у продавца, когда покупатель в отсутствие законных оснований отказывается от принятия товара.

Продавец вправе требовать оплаты товара покупателем (ст. 486–489 ГК РФ). Оплата товара по общему правилу осуществляется полностью, кроме случаев заключения соглашения о рассрочке. Продавец вправе требовать уплаты процентов, согласно ст. 395 ГК РФ, при несвоевременной оплате товара покупателем.

Продавец вправе приостановить дальнейшую передачу товара покупателю (п. 5 ст. 486 ГК). Если договором предусмотрена поэтапная передача товара, то продавец может остановить передачу товара

до оплаты предыдущей партии. Отказ от передачи является правомерным до полной оплаты переданных товаров.

Продавец вправе самостоятельно определять ассортимент товара. Такое право возникает у продавца, если в договоре купли-продажи не установлен ассортимент товаров, но по существу сделки требуется передать товар в ассортименте. Продавец может передать товар в ассортименте, исходя из известных ему потребностей покупателя.

Обязанности покупателя по договору купли-продажи

Обязанность покупателя принять товар (ст. 484 ГК РФ). В качестве исключения законодатель указал, что покупатель может отказаться от товара, если есть законное основание для замены товара или для отказа от исполнения договора. Принятие товара должно сопровождаться действиями со стороны покупателя.

Покупатель обязан оплатить товар (ст. 486 ГК РФ). В договоре купли-продажи может быть не установлена цена, в таком случае стоимость товара будет определяться по правилам ст. 424 ГК РФ. Оплата товара должна производиться непосредственно, то есть единовременно в кратчайший срок после передачи вещи. Договором может предусматриваться предоплата товара, то есть полное или частичное внесение денежных средств покупателем до передачи ему товара (ст. 487 ГК РФ).

В случае покупки в кредит, оплата производится в установленный договором срок после передачи товара (ст. 488 ГК РФ). Если срок не установлен, тогда обязательство исполняется согласно ст. 314 ГК РФ. Договор может содержать условие об уплате процентов.

Договор может содержать условие о рассрочке платежа, под которой понимается оплата переданного товара по частям в установленные сроки. Срок может определяться договором или законом. При продаже в рассрочку договор должен в себя включать условия о цене товара, порядке, сроках и размере платежей (ст. 489 ГК РФ).

Покупатель обязан известить продавца о нарушении условий договора купли-продажи: о количестве, об ассортименте, о качестве, комплектности, таре и (или) об упаковке товара в срок, предусмотренный законом, иными правовыми актами или договором, а если такой срок не установлен, в разумный срок после того, как нарушение соответствующего условия договора должно было быть обнаружено исходя из характера и назначения товара (ст. 483 ГК РФ).

В случае неисполнения данной обязанности продавец вправе отказать от устранения перечисленных недостатков при условии невозможности удовлетворения его требований или возникновения несоразмерных расходов.

Права покупателя по договору купли-продажи

Если продавец не исполняет обязанность по передаче товара, который представляет собой индивидуально-определённую вещь, то

покупатель вправе истребовать такой товар, если вещь не была передана третьим лицам на праве собственности, праве хозяйственного ведения или оперативного управления (ст. 463 ГК РФ).

При непередаче продавцом принадлежностей или документов, *покупатель вправе ему назначить срок для передачи принадлежностей или документов*. Впоследствии покупатель может отказаться от договора, если указанные предметы ему не будут переданы в срок.

Покупатель вправе требовать передачи товара в согласованном количестве (ст. 486 ГК РФ). Покупатель имеет право потребовать передачи недостающей части товара, отказаться от договора, потребовать возврата денежных средств, если продавец предоставил меньшее количество товара.

Если продавец предоставил товар в большем количестве, чем предусмотрено договором, тогда покупатель обязан уведомить продавца о наличии излишек. Если последний бездействует, тогда *покупатель имеет право оставить товар у себя*. В ином случае излишки оплачиваются по установленной в договоре цене, установленной за товар, если иное не предусмотрено соглашением.

Покупатель вправе требовать передачи товара в согласованном ассортименте (ст. 468 ГК РФ). При передаче продавцом товаров нарушается условие об ассортименте, у покупателя появляются следующие права: отказаться от принятия товара и их оплаты или возврата денежных средств, если они были уплачены. Если ассортимент переданного товара частично соответствует условиям договора, то *покупатель имеет право*:

- принять товары, которые соответствуют условиям договора, и отказаться от остальных;
- отказаться от всех товаров;
- потребовать заменить товары, не соответствующие ассортименту;
- принять все товары.

Молчание покупателя в данном случае имеет юридическое значение. Если покупатель не известит продавца о несоответствии ассортимента товаров в разумный срок, тогда считается, что покупатель принял товары.

Покупатель вправе требовать передачи товара надлежащего качества (ст. 469 ГК РФ). Передача продавцом товаров ненадлежащего качества дает покупателю право потребовать уменьшения покупной цены, устранения обнаруженных недостатков или возмещения затрат на устранения данных недостатков.

Если товар обладает существенными недостатками, тогда покупатель может отказаться от договора и потребовать возврата денежных средств либо потребовать замены на товар надлежащего качества.

Под неустранимыми недостатками понимаются недостатки, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или за-

трат времени; которые выявляются неоднократно либо проявляются вновь после их устранения, другие подобные недостатки.

Впрочем, покупатель может предъявить также и требование о ремонте вещи.

Покупатель вправе требовать передачи товара комплектным и в комплекте (ст. 478 и 479 ГК РФ). При нарушении данных требований покупатель имеет право потребовать от продавца уменьшение стоимости товара или доукомплектования в разумный срок. В противном случае покупатель имеет право потребовать замены товара на комплектный либо отказаться от договора и потребовать возврата денег.

Покупатель вправе требовать передачи товара упакованным и в надлежащей таре (ст. 481 ГК РФ). Отсутствие тары и упаковки влечет возникновение права покупателя потребовать затаривания или упаковывания. При ненадлежащем затаривании и упаковывании, покупатель может потребовать предоставления надлежащей тары или упаковки. Также в данной ситуации покупатель имеет право требовать уменьшения стоимости товара, безвозмездного устранения недостатков, возмещения расходов на затаривание и упаковку, отказаться от договора и потребовать возврата денег.

1.3. Особенности реализации отдельных видов договоров купли-продажи

1.3.1. Договор розничной купли-продажи

Розничным является договор купли-продажи, по которому продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью (ст. 492 ГК РФ).

Юридическая характеристика договора: двусторонне-обязывающий, возмездный, консенсуальный, публичный, договор присоединения.

Объектом договора является товар (вещь), предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Стороны договора розничной купли-продажи: сторонами договора являются *продавец и покупатель*. В качестве продавца может выступать только субъект предпринимательской деятельности. Покупателем может выступать физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, юридическое лицо, при условии, что все эти лица приобретают товар для удовлетворения потребительских (личных, семейных, домашних) нужд.

Таким образом, по своему содержанию розничная купля-продажа является потребительским договором, где отношения с покупателем, которым является физическое лицо, регулируются Законом РФ «О защите прав потребителей» (далее - Закон о ЗПП) [24], а также отдельными правилами осуществления розничной купли-продажи на уровне отдельных постановлений Правительства РФ.

При разрешении споров, связанных с заключением и исполнением договора розничной купли-продажи, следует руководствоваться Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 28 июня 2012 г. № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» [110].

Поскольку розничная купля-продажа является разновидностью договора купли-продажи, то к *существенным условиям можно отнести условие о наименовании и количестве товара, а также условие о цене товара*. Согласно ст. 500 ГК РФ, покупатель должен оплатить товар по цене, которая была заранее объявлена продавцом.

Особенности формы договора розничной купли-продажи. Форма договора считается соблюденной при выдаче документа об оплате (кассового, товарного чека и т.д.). Такой документ является письменным доказательством факта заключения договора. В качестве исключения законодатель предусмотрел правило о том, что отсутствие чека не лишает покупателя возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора розничной купли-продажи с соответствующим продавцом.

Обязанности продавца по договору розничной купли-продажи

Продавец обязан предоставить покупателю необходимую и достоверную информацию о предлагаемом к продаже товаре (ст. 495 ГК РФ, ст. 10 Закона о ЗПП). Данная обязанность должна быть исполнена до заключения договора.

Ответственность за непредоставление, а также предоставление недостоверной информации выражается в обязанности продавца возместить убытки, вернуть денежные средства.

Продавец обязан обменять качественный товар по требованию покупателя (ст. 502 ГК РФ, ст. 25 Закона о ЗПП). При невыполнении обязанности по обмену качественного товара продавец должен вернуть покупателю денежные средства.

Продавец обязан передать качественный товар и провести экспертизу товара при возникновении спора о качестве товара (ст. 18 Закона о ЗПП).

В случае обнаружения недостатков потребителем, на продавца возлагается исполнить данную обязанность за свой счет. Если экспертизой будет установлено, то недостатки возникли не по вине продавца, то последний имеет право потребовать компенсации убытков.

Продавец обязан осуществить доставку товара для ремонта, замены, возврата (ст. 18 Закона о ЗПП).

Если покупатель обнаружит недостаток у крупногабаритного товара, товара, вес которого превышает 5 кг, то доставку для ремонта, возврата или замены товара должен осуществлять продавец.

Продавец обязан удовлетворить требования покупателя в установленный срок (ст. 22 Закона о ЗПП). Требования покупателя о соразмерном уменьшении покупной цены товара, возмещении расходов на исправление недостатков товара потребителем или третьим лицом, возврате уплаченной за товар денежной суммы, а также требование о возмещении убытков, причиненных потребителю вследствие продажи товара ненадлежащего качества либо предоставления ненадлежащей информации о товаре, подлежат удовлетворению продавцом в течение 10 дней со дня предъявления соответствующего требования. За нарушение предусмотренных сроков продавец уплачивает потребителю за каждый день просрочки неустойку (пеню) в размере 1 % цены товара (ст. 23 Закона о ЗПП).

Права продавца по договору розничной купли-продажи

Продавец вправе требовать оплаты товара покупателем (ст. 500 ГК РФ). Неисполнение данной обязанности дает право продавцу не передавать товар. Если товар был продан в кредит или рассрочку, тогда продавец вправе истребовать проценты по ст. 395 ГК РФ.

Продавец вправе требовать принятия товара покупателем (ст. 484 ГК РФ). Данное право регламентируется общими положениями о договоре купли-продажи.

Права покупателя по договору розничной купли-продажи

Покупатель вправе до заключения договора требовать предоставления информации о товаре, продавце, об изготовителе (ст. 495 ГК РФ, ст. 10 Закона о ЗПП). Получение информации о товаре, его свойствах, гарантии, сроке службы или годности является необходимым условием для правильной эксплуатации товара.

Покупатель вправе требовать передачи ему качественного товара (ст. 503 ГК РФ, ст. 7 Закона о ЗПП). При предоставлении товара, который не отвечает условию качества, покупатель имеет право на обмен, уменьшение стоимости, ремонт, возмещение расходов на ремонт, отказ от исполнения договора.

Если товар относится к числу сложных технических, то покупатель имеет право отказаться от договора и потребовать возврата денежных средств либо потребовать замены товара. Срок на предъявление такого требования составляет 15 суток. По истечении данного срока указанные права предоставляются покупателю в случае:

- наличия существенных недостатков;
- при нарушении сроков устранения недостатков товара;
- при неоднократном появлении недостатков товара, которые не позволяют использовать товар в совокупности более 30 дней.

Перечень сложных технических товаров устанавливается Постановлением Правительства РФ от 10 ноября 2011 г. № 924 «Об утверждении перечня технически сложных товаров» [79].

Покупатель вправе требовать обмена товара (ст. 502 ГК РФ). В данном случае покупатель может реализовывать свое право в отношении товара надлежащего качества. В качестве основания законодатель предусмотрел неподходящие покупателю размер, форму, габариты, фасон, расцветку или комплектацию. На обмен покупателю дается 14 дней.

Реализую свое право на обмен, покупатель может заменить его аналогичным товаром с перерасчетом соответственно цене либо потребовать возврата денежных средств.

Товар подлежит обмену только при соблюдении следующих условий: должны быть сохранены потребительские свойства товара, имеются доказательства приобретения товара у продавца.

Следует иметь в виду, что обозначенные права покупателя реализуются с учетом исключений, предусмотренных Постановлением Правительства РФ от 31 декабря 2020 г. № 2463 в части перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование потребителя о безвозмездном предоставлении ему товара, обладающего этими же основными потребительскими свойствами, на период ремонта или замены такого товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих обмену [87].

Обязанности покупателя по договору купли-продажи

Покупатель обязан оплатить товар (ст. 500 ГК РФ, ст. 25 Закона о ЗПП). По общему правилу покупатель обязан оплатить товар по цене, объявленной продавцом в момент заключения договора розничной купли-продажи.

Покупатель обязан принять товар (ст. 484 ГК РФ). Если покупатель не предпринимает действий по приемке товара, тогда продавец вправе отказаться от исполнения договора.

1.3.2. Договор поставки товаров

Договор поставки представляет собой соглашение, в силу которого поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (ст. 506 ГК РФ).

Юридическая характеристика договора поставки: консенсуальный; возмездный; двусторонне-обязывающий.

Сторонами договора поставки выступают юридические лица независимо от организационно-правовой формы и индивидуальные предприниматели.

К существенным условиям договора поставки относятся наименование и количество товара. Под товаром в данном случае понимается две группы вещей: вещи, предназначенные для использования, связанного с предпринимательской деятельностью; вещи, предназначенные для иных целей, за исключением личного, семейного, домашнего или иного использования.

Срок договора поставки (ст. 508 ГК РФ). По общему правилу срок не является существенным условием данного договора. Если иное не установлено договором, тогда поставка осуществляется ежемесячно равными партиями.

Форма договора поставки определяется общими нормами о форме сделки.

Обязанности поставщика по договору поставки

Поставщик обязан передать (отгрузить) товар покупателю (ст. 506, 509 ГК РФ). Исходя из положений договора, на поставщика может возлагаться обязанность по передаче товара покупателю либо третьему лицу, которое выступает в качестве получателя. В зависимости от предусмотренных в договоре условий порядок исполнения данной обязанности может происходить следующим образом:

- поставщик отгружает товар перевозчику;
- поставщик доставляет товар покупателю;
- покупатель самостоятельно забирает товары в местонахождении поставщика.

Если продавцом неоднократно нарушаются сроки поставки, то у покупателя возникает право на отказ от исполнения договора (ст. 523 ГК РФ).

В случае нарушения поставщиком условия о количестве и ассортименте, он обязан предоставить недопоставленный товар в следующем периоде поставки (ст. 511, 512 ГК РФ).

Поставщик может быть обязан передавать товары нескольким получателям, указанным в договоре поставки или отгрузочной разнарядке покупателя. По общему правилу в этом случае товары, поставленные одному получателю сверх количества, предусмотренного в договоре или отгрузочной разнарядке, не засчитываются в покрытие недопоставки другим получателям.

Поставщик обязан распорядиться товаром, принятым покупателем на ответственное хранение (ст. 514 ГК РФ). Поставщик обязан вывезти товар, принятый покупателем (получателем) на ответственное хранение, или распорядиться им в разумный срок. Поставщик обязан возместить покупателю необходимые расходы, которые у него возникли в связи с принятием товара на ответственное хранение, реализацией товара или его возвратом продавцу.

Права поставщика по договору поставки: требовать принятия товара покупателем; требовать оплаты стоимости товара; требовать возврата многооборотной тары и др.

Обязанности покупателя по договору поставки

Покупатель обязан принять товар (ст. 513 ГК РФ). Данная обязанность выражается в выполнении покупателем определенных действий, а именно осмотр товаров, проверка качества и количества.

При несоответствии поставленного товара покупатель обязан уведомить об этом продавца.

Неоднократное непринятие товара покупателем дает право поставщику отказаться от договора.

Покупатель обязан обеспечить сохранность непринятого товара (ст. 514 ГК РФ). Когда у покупателя есть законное основание для отказа в принятии товара, он обязан уведомить об этом поставщика и обеспечить сохранность такого товара. Поставщик обязан предпринять действия по возврату товара в разумный срок, иначе покупатель получает право реализовать товар или вернуть его поставщику. При этом покупатель обязан вырученное от реализации товара передать поставщику за вычетом причитающегося покупателю.

За необеспечение сохранности такого товара, который покупатель должен возместить поставщику убытки, причиненные несохранностью товара (ст. 902 ГК РФ).

Покупатель обязан оплатить товар (ст. 516 ГК РФ). Если договор не предусматривает порядок расчета, тогда оплата должна производиться в безналичной форме.

Покупатель обязан вернуть многооборотную тару (ст. 517 ГК РФ). Если по общим положениям о договоре купли-продажи упаковка или тара переходит в собственность покупателя, то по договору поставки последний обязан вернуть многооборотную тару продавцу. Прочие виды тары и упаковки подлежат возврату только в предусмотренных договором случаях.

Права покупателя по договору поставки: требовать передачи товара в согласованном количестве, ассортименте, надлежащего качества, комплекте и комплектности; отказаться от товара, поставка которого была просрочена, и некоторые другие.

1.3.3. Договор контрактации

Договор контрактации представляет собой соглашение, в силу которого производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю – лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи (ст. 535 ГК РФ).

Юридическая характеристика договора: консенсуальный; возмездный; двусторонне-обязывающий; алеаторный (риск неисполнения договора зависит от объективных факторов).

Сторонами договора контрактации являются *продавец* (производитель сельскохозяйственной продукции) и *покупатель* (заготовитель).

В качестве продавца могут выступать субъекты предпринимательской деятельности, которые занимаются производством сельхозпродукции. На стороне заготовителя могут быть индивидуальные предприниматели, юридические лица и публично-правовые образования.

К существенным условиям относятся наименование и количество товара. Под товаром в данном случае понимается выращенная (овощи, фрукты, растения) или произведенная (животные и производная от них продукция) сельскохозяйственная продукция.

Форма договора контрактации определяется общими нормами о форме сделки.

Обязанности продавца по договору контрактации

Производитель обязан передать продукцию в обусловленном количестве и ассортименте (ст. 537 ГК РФ). Количество и ассортимент товара определяются договором.

Поскольку договор контрактации является алеаторным, то производитель несет ответственность за нарушение данной обязанности только в случае его вины. Законодатель учел, что исполнение договора может быть осложнено объективными факторами, например, погодными условиями.

Обязанности заготовителя по договору контрактации

Заготовитель обязан принять и вывезти продукцию от производителя (ст. 536 ГК РФ).

На заготовителя возлагается обязанность принять товар по месту его производства.

Производитель не обязан обеспечивать погрузку, разгрузку и транспортировку продукции.

Ответственность заготовителя в случае непринятия товара регулируется ст. 484, 513 ГК РФ.

Заготовитель обязан оплатить продукцию. Ответственность за просрочку оплаты выражается в обязанности уплатить пеню в размере 1 % за каждый день просрочки (Указ Президента РФ от 22 сентября 1993 г. № 1401 «Об упорядочении расчетов за сельскохозяйственную продукцию и продовольственные товары» [76]).

1.3.4. Договор энергоснабжения

Договор энергоснабжения представляет собой *соглашение, в силу которого энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его веде-*

нии энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии (ст. 539 ГК РФ).

Юридическая характеристика договора энергоснабжения: консенсуальный; возмездный; двусторонне-обязывающий; договор присоединения.

Сторонами договора энергоснабжения являются **энергоснабжающая организация и абонент**. В качестве энергоснабжающей организации может выступать юридическое лицо. На стороне абонента может быть любой субъект гражданского права.

В качестве **предмета договора** выступает энергия. В зависимости от вида предоставляемой энергии выделяют договоры водоснабжения, теплоснабжения, электроснабжения, газоснабжения и т.д.

К **существенным условиям** также относятся условия о наименовании и количестве товара. Энергоснабжающая организация обязана подавать энергию в количестве, предусмотренном договором, а количество поданной и использованной энергии определяется в соответствии с фактическим потреблением.

Форма договора энергоснабжения определяется общими нормами о форме сделки.

Заключение договора предполагает наличие энергопринимающего оборудования и приборов учета.

Если в качестве абонента выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети.

Обязанности энергоснабжающей организации по договору энергоснабжения

Энергоснабжающая организация обязана подавать энергию в количестве, предусмотренном договором (ст. 541 ГК РФ). В договоре может быть предусмотрена возможность изменять количество энергии абонентом. При этом абонент должен возместить расходы организации. Если абонентом является физическое лицо, тогда он использовать энергию в необходимом объеме.

Ответственность энергоснабжающей организации за нарушение данной обязанности выражается только в возмещении убытков за непоставку энергии.

Энергоснабжающая организация обязана подавать энергию надлежащего качества (ст. 542 ГК РФ). Качество поставляемой энергии устанавливается соответствующими нормативными правовыми актами. Если поставляемая энергия не отвечает установленным требованиям, тогда энергоснабжающая организация не вправе требовать оплаты.

Энергоснабжающая организация обязана обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность энергетических сетей,

а также приборов учета потребления энергии в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает физическое лицо, использующее энергию не в предпринимательских целях (ст. 543 ГК РФ).

Права энергоснабжающей организации по договору энергоснабжения

Энергоснабжающая организация вправе требовать оплаты предоставленной энергии (ст. 544 ГК РФ). Оплата производится за фактически принятое количество энергии.

Энергоснабжающая организация вправе прервать, прекратить или ограничить подачу энергии (ст. 546 ГК РФ). По общему правилу это допустимо по соглашению сторон договора. В ином случае, если органом государственного энергетического надзора будет установлено неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента, которое угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан, то энергоснабжающая организация вправе прервать, прекратить или ограничить подачу энергии.

Энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке, если абонентом является юридическое лицо (ст. 546 ГК РФ). Данное право возникает у энергоснабжающей организации при условии неоднократного нарушения сроков оплаты и неоднократной невыборки энергии абонентом.

Обязанности абонента по договору энергоснабжения

Абонент обязан оплатить фактически принятое количество энергии в соответствии с данными учета (ст. 544 ГК РФ). В случае просрочки оплаты абонент обязан возместить реальный ущерб. Если абонентом является юридическое лицо, то энергоснабжающая организация вправе прекратить или ограничить подачу энергии в установленном законом порядке.

Абонент, являющийся юридическим лицом, обязан обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность эксплуатируемых энергетических сетей, приборов и оборудования (ст. 543 ГК РФ). Такой абонент обязан соблюдать оговоренный режим энергопотребления.

Права абонента по договору энергоснабжения

Абонент, являющийся физическим лицом, имеет право в одностороннем порядке расторгнуть договор (ст. 546 ГК РФ).

Абонент вправе передавать энергию субабонентам (ст. 545 ГК РФ).

1.3.5. Договор продажи недвижимости

Договор продажи недвижимости представляет собой *соглашение, в силу которого продавец обязуется передать в собственность покупателя недвижимое имущество (ст. 549 ГК РФ)*.

Юридическая характеристика договора: консенсуальный; возмездный; двусторонне-обязывающий.

В качестве **сторон договора** купли-продажи недвижимости могут выступать любые субъекты гражданского права.

Предметом договора продажи недвижимости является объект недвижимости. При этом примерный перечень таковых объектов обозначен ст. 130 ГК РФ: земельные участки, здания, сооружения, объекты незавершенного строительства, машиноместа и др.

К существенным условиям относятся:

- **условие о предмете**, в части обязательного обозначения в договоре условий (признаков) идентифицирующие недвижимую вещь иначе позволяющие определенно установить недвижимое имущество, подлежащее передаче покупателю по договору, в том числе данные, определяющие расположение недвижимости на соответствующем земельном участке либо в составе другого недвижимого имущества;

- **цена объекта**, при этом правила ст. 424 ГК РФ для определения цены не подлежат применению;

- **иные условия для отдельных объектов недвижимости**, в частности, существенным условием договора продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры, в которых проживают лица, сохраняющие в соответствии с законом право пользования этим жилым помещением после его приобретения покупателем, является перечень этих лиц с указанием их прав на пользование продаваемым жилым помещением (ст. 558 ГК РФ).

Форма договора купли-продажи недвижимости. Договор купли-продажи недвижимости заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Переход права собственности на данный объект требует государственной регистрации в Едином государственном реестре недвижимости (ЕГРН).

Несоблюдение требований о форме сделки влечет недействительность данного договора. Если одна из сторон уклоняется от государственной регистрации, другая сторона может обратиться в суд о понуждении к совершению регистрационных действий.

Обязанности продавца по договору продажи недвижимости

Продавец обязан передать недвижимое имущество (ст. 549, 556 ГК РФ). Передача недвижимости продавцом и принятие ее покупателем происходит по подписываемому ими документу о передаче (акт приема-передачи). Уклонение одной из сторон от подписания документа о передаче недвижимости считается отказом от исполнения договора.

Продавец обязан передать недвижимость надлежащего качества (ст. 557 ГК РФ).

Права покупателя по договору купли-продажи недвижимости

Покупатель вправе требовать передачи недвижимости надлежащего качества (ст. 557 ГК РФ). В случае, если вещь ненадлежащего качества, покупатель вправе требовать уценки, ремонта, возмещения расходов на ремонт, а при существенных недостатках – расторжения договора и возврата денежной суммы. Покупатель может указать недостатки в акте приема-передачи. В этом случае принятие недвижимости, не соответствующей условиям договора, не является основанием для освобождения продавца от ответственности за ненадлежащее исполнение договора.

1.3.6. Договор продажи предприятия

Договор продажи предприятия представляет собой *соглашение, в силу которого продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам (ст. 559 ГК РФ).*

Юридическая характеристика договора: консенсуальный; возмездный; двусторонне-обязывающий.

В качестве *сторон договора* могут выступать субъекты предпринимательской деятельности.

Существенным условием данного договора являются сведения о предприятии. Предприятие как имущественный комплекс представляет собой совокупность недвижимых и движимых вещей, имущественных прав и обязанностей, а также соответствующую интеллектуальную собственность. Состав имущества предприятия определяется в договоре по результатам полной инвентаризации. Существенным также является условие о цене.

Форма договора купли-продажи предприятия. Договор продажи предприятия заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. К договору должны быть приложены следующие документы: акт инвентаризации, бухгалтерский баланс, заключение независимого аудитора о составе и стоимости предприятия, перечень всех долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований.

Переход права собственности на предприятие подлежит регистрации в ЕГРН.

Обязанности продавца по договору продажи предприятия

Продавец обязан передать предприятие покупателю (п. 1 ст. 563 ГК РФ). Передача осуществляется по передаточному акту. В передаточном акте необходимо указать ряд сведений: о составе предприятия, об уведомлении кредиторов о продаже предприятия, о выявленных недостатках переданного имущества и перечень имущества, обязанно-

сти по передаче которого не исполнены продавцом ввиду его утраты. Предприятие считается переданным покупателю со дня подписания передаточного акта.

Продавец обязан передать предприятие надлежащего качества (ст. 565 ГК РФ). Ненадлежащее качество предприятия может проявляться в следующем: неучтенные долги в передаточном акте; недостающее имущество в составе предприятия и т.д.

В случае выявления таких недостатков, продавец обязан уменьшить покупную стоимость предприятия. Если продавец докажет, что покупатель знал или должен был знать о таких обстоятельствах до заключения договора, то он освобождается от данной обязанности.

Права покупателя по договору продажи предприятия

Покупатель вправе требовать передачи предприятия надлежащего качества (ст. 565 ГК). Если в передаточном акте указаны сведения о выявленных недостатках предприятия и об утраченном имуществе, то по общему правилу покупатель вправе требовать соответствующего уменьшения покупной цены. При нарушении продавцом обязанности передать предприятие надлежащего качества покупатель вправе требовать расторжения или изменения договора и возвращения того, что исполнено сторонами по договору. Это правило действует, если установлено, что предприятие ввиду недостатков, за которые продавец отвечает, непригодно для целей, названных в договоре продажи, и эти недостатки не устранены продавцом на условиях, в порядке и в сроки, которые установлены правовыми актами или договором, либо устранение таких недостатков невозможно. Расторжение или изменение договора по указанным основаниям производится в судебном порядке.

Покупатель вправе распоряжаться имуществом и правами, входящими в состав переданного предприятия до перехода к нему права собственности (п. 3 ст. 564 ГК РФ). Правомочие распоряжения появляется у покупателя не в полном объеме, а в той мере, в какой это необходимо для целей, для которых предприятие было приобретено. Такое право есть у покупателя в случаях, когда договором предусмотрено сохранение за продавцом права собственности на предприятие, переданное покупателю, до оплаты предприятия или до наступления иных обстоятельств.

1.4. Особенности участия ОВД в договорных обязательствах купли-продажи

Согласно ст. 124 ГК РФ, публично-правовые образования, а именно Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования, на началах равенства могут выступать в качестве субъектов гражданского права.

От имени указанных субъектов могут приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанно-

сти, выступать в суде органы государственной власти, в частности органы внутренних дел.

Договорные обязательства купли-продажи имеют особое значение для ОВД РФ в рамках заключения **государственного контракта на покупку товаров, удовлетворяются наиболее важные государственные потребности (нужды) подразделений (организаций) МВД России** (создание государственного резерва, приобретения как технического, так и вещевого оборудования и др.).

По государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров (ст. 526 ГК РФ).

К отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (ст. 525 ГК РФ).

В не урегулированной ГК РФ части применяются положения Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» [49].

Особенность заключения данного договора связана с необходимостью проведения ряда организационных процедур.

Стадии заключения договора:

- 1) публикация извещения о проведении закупки;
- 2) подача заявок участниками;
- 3) проведение конкурентных / неконкурентных процедур;
- 4) заключение договора с поставщиком.

Заключение договора на поставку товаров для государственных и муниципальных нужд осуществляется посредством проведения аукционов, конкурсов, запроса котировок, запроса предложений, в ином случае договор заключается с единственным поставщиком.

Аукционом является конкурентная процедура, направленная на определение контрагента путем выявления лучшего ценового предложения в результате неоднократной переторжки.

Конкурс – конкурентная процедура, победитель которой определяется по лучшему предложению, исходя из ценовых, количественных, качественных и иных характеристик, определенных заказчиком.

Победителем запроса котировок признается лицо, предложившее лучшую цену за поставляемый товар в рамках единой заявки.

Под запросом предложений понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором информация о закупаемых для обеспечения государственных или муниципальных нужд в товаре, работе или услуге сообщается неограниченному кругу

лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении запроса предложений, документации о проведении запроса предложений и победителем запроса предложений признается участник закупки, направивший окончательное предложение, которое наилучшим образом соответствует установленным заказчиком требованиям к товару, работе или услуге.

§ 2. Мена: общая характеристика

Договор мены по своей правовой природе имеет конструкцию обязательств купли-продажи, где стороны договорного обязательства в одном лице имеют статус и продавца и покупателя, когда одна сторона покупает определенное имущество и одновременно продает другое. Подтверждением этого является тот факт, что к договору мены применяются правила ГК РФ о купле-продаже. Экономико-правовое значение данного договорного обязательства заключается в том, что каждая из сторон имеет правовой интерес в приобретении собственности на отдельные вещи, которые противоположно наличествуют друг у друга. Вместо заключения двух самостоятельных договоров купли-продажи стороны заключают один в форме договора мены (бартерная сделка).

По договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой (ст. 567 ГК РФ).

Таким образом, доктринально и законодательно договор мены не признается отдельным видом договором купли-продажи, он именован в ГК РФ как самостоятельный гражданско-правовой договор, опосредующий переход имущества от одного лица в собственность другого и имеющий в силу два конституитивных признака:

- 1) каждый из контрагентов договорного обязательства выступает и в качестве продавца, и в качестве покупателя;
- 2) имущественный эквивалент возмездности проявляется изначально в форме взаимного представления вещи, а не денежных средств.

Юридическая характеристика договора мены: консенсуальный, возмездный и двусторонне обязывающий.

Стороны договора специальных терминологических обозначений не имеют, субъектами выступают граждане и юридические лица, обладающие соответствующей гражданско-правовой субъектностью.

Предмет договора: определенные вещи (наименование и количество), как движимые, так и недвижимые.

По общему правилу товары, подлежащие обмену, *предполагаются равноценными, а расходы на их передачу и принятие осуществляются той стороной, которая имеет соответствующие обязанности*. При этом если обмениваемые товары не равноценны, то пе-

передача менее ценного товара сопровождается уплатой разницы в цене, и в таком случае указание цены обязательно.

По договору мены *право собственности на полученные в порядке обмена товары переходит к каждой из сторон одновременно после того как обязательство по передаче товара исполнено обеими сторонами*. Если предметом договора выступает недвижимость, то право собственности взаимно на обмениваемые вещи возникает после выполнения каждой из сторон процедуры государственной регистрации перехода права собственности.

По договору мены каждая из сторон должна передать другой стороне товар, свободный от прав третьих лиц. Сторона, нарушившая эту обязанность, в результате чего приобретенный по договору мены товар был изъят третьим лицом, не только должна возместить своему контрагенту убытки, но и возвратить полученный от другой стороны товар.

§ 3. Дарение: общая характеристика

3.1. Общие положения

Договора дарения входят в число договоров по отчуждению имущества. При этом гражданское законодательство презюмирует возмездность всякого договора по отчуждению имущества, если иное не предусмотрено законом, однако обязательства *дарения носят сугубо безвозмездный характер, что и составляет его конститутивный юридический признак*.

Контрагенты должны осознавать существо сделки, которая не подразумевает наличие какого-либо встречного имущественного обязательства, будь то передача вещи, предоставление услуги и т.д. В противном случае сделка признается *ничтожной*.

По договору дарения одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом (ст. 572 ГК РФ).

Из определения следует, что договор дарения юридически сконструирован как *реальный, так и консенсуальный, при этом, как правило, фидуциарный, но всегда безвозмездный*.

Реальный договор дарения представляет собой вещный договор особого рода – права и обязанности сторон до его заключения не возникают, а отношения сторон исчерпываются передачей имущества.

Особенностью консенсуального договора дарения является его двойственный характер. С одной стороны, его нельзя отнести к числу двусторонне обязывающих, поскольку одаряемый не обязан принимать дар. В то же время на последнего накладывается ряд обремене-

ний обязательственного характера, например, он обязан надлежащим образом содержать полученную в дар вещь. При этом такая обязанность возникает после заключения договора, что представляет собой, скорее, некие обременения в части пользования имуществом, переданного в дар, чем некую взаимную обязанность по пользованию подаренной вещью.

Безвозмездность договора основана на содержательной сущности обязательств дарения.

Фидуциарный (лично-доверительный) характер дарения есть следствие нравственных начал, лежащих в основе данных обязательств.

Сторонами договора дарения являются даритель и одаряемый, субъектный состав которых должен обладать соответствующей гражданской правосубъектностью. Даритель, по общему правилу, является собственником.

Предмет договора дарения:

- 1) индивидуально-определённая вещь;
- 2) обязательственное право требования к себе или к третьему лицу;
- 3) освобождение от обязанности перед собой или третьим лицом.

Форма договора дарения. Реальный договор дарения в силу специфики договора, как правило, заключается в устной форме. Однако это не исключает возможности оформления сделки в письменной форме.

При заключении консенсуального договора дарения (обещание дарения в будущем) *обязательна письменная форма*. В письменной форме должен быть заключен и договор дарения вне зависимости от вида, если *стоимость дара превышает 3000 руб. либо дарителем выступает юридическое лицо*. ***Несоблюдение данного правила влечет ничтожность устного договора дарения.***

В письменной форме подлежит оформлению дарения всякого объекта недвижимости, но при этом письменный договор дарения недвижимого имущества не требует государственной регистрации.

Иные требования к форме договора дарения могут устанавливаться соответствующими законами в зависимости от объекта дарения.

3.2. Содержание договора дарения

Если договор дарения является консенсуальным, то у дарителя появляется обязанность по передаче дара. При реальном договоре передача дара осуществляется вручением вещи или ее символической передачей либо вручением правоустанавливающих документов.

У одаряемого возникает обязанность по обеспечению сохранности полученного дара, если он обладает большой неимущественной ценностью для дарителя.

Права одаряемого не переходят по наследству, если иное не указано в договоре. Права дарителя переходят наследникам, если иное не указано в договоре.

Ответственность сторон. Безвозмездный договор дарения подразумевает сниженную ответственность дарителя. Даритель не несет ответственности за недостатки товара. Исключением являются недостатки товара, повлекшие причинение вреда жизни, здоровью или имуществу одаряемого, если даритель умолчал о наличии таких недостатков.

Отказ от дара. Одаряемый имеет право отказаться от дара до момента его передачи. Если договор дарения является реальным, то действия одаряемого по отказу от дара влекут отказ от заключения договора. Если договор дарения консенсуальный, то отказ от дара должен происходить в письменной форме.

Отказ от исполнения договора дарения. Отказ от исполнения договора дарения осуществляется, если обязанность передать дар еще не была исполнена. Основания для отказа от исполнения договора дарения:

- даритель имеет право отказаться от договора по основаниям, предусмотренным для отмены дарения;
- если после заключения договора появится обстоятельство, при котором передача вещи или освобождение одаряемого от обязанности повлечет существенное снижение уровня жизни дарителя.

Отмена дарения. Отмена дарения осуществляется, если дарение уже состоялось. Правом на отмену дарения обладают даритель, его наследники или иные заинтересованные лица. Основания для отмены дарения:

- в случае, если одаряемый умирает раньше дарителя (для включения дара из наследственной массы);
- при причинении одаряемым дарителю телесных повреждений либо совершение покушения на жизнь дарителя или кого-либо из членов его семьи, или близких родственников;
- если дар представляет большую нематериальную ценность для дарителя и действия одаряемого могут привести к утрате подарка;
- при продаже имущества ИП или юридического лица с нарушением требований Федерального закона «О банкротстве».

Запреты и ограничения дарения. В зависимости от субъектного состава в ГК РФ устанавливается ряд запретов и ограничений. **Запрещается дарение в следующих случаях:**

- от имени малолетних, недееспособных граждан их законными представителями;

- по морально-этическим соображениям не допускается дарение работникам сферы образования, медицины и аналогичных отраслей;
- в целях противодействия коррупции не допускается дарение государственным и муниципальным служащим, а также сотрудникам Банка России;
- между коммерческими организациями (поскольку основной целью деятельности таких организаций является извлечение прибыли).

Ограничения дарения:

- юридические лица не собственники (обладающие правом оперативного управления или хозяйственного ведения) осуществляют дарение с разрешения собственника;
- дарение совместного имущества возможно только с согласия всех собственников;
- дарение принадлежащего дарителю права требования к третьему лицу осуществляется с соблюдением правил, предусмотренных ст. 382-386, 388 и 389 ГК РФ;
- дарение посредством исполнения за одаряемого его обязанности перед третьим лицом осуществляется с соблюдением правил, предусмотренных п. 1 ст. 313 ГК РФ. Дарение посредством перевода дарителем на себя долга одаряемого перед третьим лицом осуществляется с соблюдением правил, предусмотренных ст. 391 и 392 ГК РФ;
- доверенность на совершение дарения представителем, в которой не назван одаряемый и не указан предмет дарения, ничтожна.

3.3. Особенности участия в обязательствах дарения сотрудников полиции

В соответствии с Федеральным законом от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» [22] на сотрудника органов внутренних дел распространяются ограничения, запреты и обязанности, установленные Федеральным законом от 25 декабря 2008 г. № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» [52] и ст. 17, 18 и 20 Федерального закона от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» [53], за исключением ограничений, запретов и обязанностей, препятствующих осуществлению сотрудником оперативно-розыскной деятельности.

Таким образом, сотрудниками ОВД РФ, федеральными государственными гражданскими служащими системы МВД РФ и работниками организаций, созданных для выполнения задач, поставленных перед МВД РФ (в частности, профессорско-преподавательскому составу ДВЮИ МВД РФ, являющемуся работниками), ***запрещается получать*** в связи с исполнением должностных обязанностей ***любые вознаграждения*** от физических и юридических лиц (подарки, денеж-

ное вознаграждение, ссуды, услуги, оплату развлечений, отдыха, транспортных расходов и иные вознаграждения) **за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает 3000 руб. и получаемых в связи с протокольными мероприятиями, но о которых они обязаны сообщать в установленном порядке.** При этом подарки носят характер *обычных*, когда они характеризуются *как* сложившиеся и широко применяемые правила дарения (праздники, семейные события и т.д.), т.е. имеют природу обычая (ст. 5 ГК РФ).

Сотрудник ОВД о получении подарка в связи с протокольными мероприятиями, служебными командировками и другими официальными мероприятиями, участие в которых связано с исполнением служебных (должностных) обязанностей **обязан в установленном порядке** (приказ МВД России от 1 июня 2017 г. № 334 [95]) **проинформировать** уполномоченную организацию (уполномоченное подразделение) по месту службы **не позднее трех рабочих дней** со дня получения подарка.

К подаркам, полученным в связи с протокольными мероприятиями, служебными командировками и другими официальными мероприятиями относится «подарок, полученный сотрудником, гражданским служащим, работником от физических (юридических) лиц, которые осуществляют дарение исходя из должностного положения одаряемого или исполнения им служебных (должностных) обязанностей, за исключением канцелярских принадлежностей, которые в рамках протокольных мероприятий, служебных командировок и других официальных мероприятий предоставлены каждому участнику указанных мероприятий в целях исполнения им своих служебных (должностных) обязанностей, цветов и ценных подарков, которые вручены в качестве поощрения (награды)»

Подарок, стоимость которого подтверждается прилагаемыми к нему документами и **превышает 3000 руб.**, сдается ответственному лицу уполномоченной организации (уполномоченного подразделения), которое принимает подарок на хранение по акту приема-передачи подарка не позднее **5 рабочих дней** со дня регистрации уведомления в Журнале регистрации. При этом сотрудник ОВД (сотрудник полиции) сдавший подарок, может его выкупить, направив в уполномоченное подразделение **не позднее двух месяцев** со дня сдачи подарка соответствующий рапорт.

§ 4. Рента: общие положения

4.1. Понятие и юридическая природа договора ренты

По договору ренты одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной де-

нежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме.

Сущность договора ренты заключается в том, что лицо отчуждает имущество в пользу плательщика ренты, а взамен получает бессрочное или на срок жизни право на периодические платежи или иное временное имущественное предоставление.

В отличие от договора купли-продажи по договору ренты заранее неизвестен объем встречного предоставления за полученное имущество. Например, по договору пожизненной ренты конечный размер платежей будет зависеть от продолжительности жизни получателя ренты.

Отличие договора аренды от договора ренты состоит в том, что имущество передается лишь временно и арендатор сохраняет право собственности на него.

Юридическая характеристика договора ренты: реальный; возмездный; двусторонне обязывающий; алеаторный.

Сторонами рентных отношений выступают плательщик и получатель ренты.

Плательщиком ренты может выступать любой субъект гражданского права. Получателем постоянной ренты может быть физическое лицо или некоммерческая организация. В случае пожизненной ренты получатель – это всегда гражданин.

Предметом договора ренты выступает имущество, передаваемое под выплату ренты. По общему правилу в качестве предмета могут выступать любые движимые и недвижимые вещи. Исключение составляет договор пожизненного содержания с иждивением, где предметом договора является только недвижимость.

Форма договора ренты. Договор ренты вне зависимости от вида заключается в нотариальной форме. Кроме того, сделки с недвижимостью требуют государственной регистрации.

Обеспечение интересов получателя ренты. Распространенной является пожизненная рента, где получателями выступают граждане, нуждающиеся в содержании. По этой причине закон предусматривает обеспечительные меры для защиты интересов получателя ренты. Рента становится обременением вещи и следует за недвижимым имуществом. Таким образом, обременения переходят к новому собственнику, а плательщик ренты несет с ним субсидиарную ответственность.

В случае, если предметом договора ренты является недвижимость, то получатель ренты приобретает право залога на такое имущество.

Если по договору ренты передается движимая вещь, то в силу ее сущности (быстро теряет свои потребительские свойства или может быть утрачена вовсе) закон устанавливает обязанность плательщика предоставить обеспечение или застраховать риск ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение этих обязательств.

4.2. Постоянная рента

Договор постоянной ренты заключается бессрочно. Смерть сторон не является основанием для прекращения договорного обязательства. Права и обязанности переходят к наследникам.

Рентные платежи. По общему правилу рентные платежи должны вноситься ежеквартально. Платежи могут осуществляться в виде денежных средств или в натуральном виде. Размер платежей стороны устанавливают самостоятельно, но не менее установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума на душу населения в соответствующем субъекте Российской Федерации по месту нахождения имущества, являющегося предметом договора постоянной ренты, а при отсутствии в соответствующем субъекте Российской Федерации указанной величины – не менее установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума на душу населения в целом по Российской Федерации. Размер постоянной ренты, установленный договором постоянной ренты на уровне указанной величины, подлежит увеличению с учетом роста соответствующей величины прожиточного минимума на душу населения.

Как правило, размер платежа зависит от передаваемого по договору ренты имущества. Например, если предметом выступает автомобиль, то разумным размером платежа будет являться аналогичный размер платы за автомобиль по договору аренды.

Утрата или повреждение имущества не освобождает плательщика от обязанности по выплате ренты, поскольку действует общее правило – риск гибели вещи лежит на собственнике.

Если плательщик проявлял должную степень заботливости, то сохранение обязанности по уплате рентных платежей нарушало бы принцип разумности. В такой ситуации плательщик ренты имеет право требовать прекращения обязательства по уплате ренты или изменения условий договора в части выплат за исключением случаев, если имущество передано под выплату бесплатно.

Право выкупа ренты. Плательщик ренты может прекратить договор посредством выкупа. Размер выкупа определяется в договоре. При отсутствии данного условия и при передаче имущества за плату уплачивается сумма, которая равна годовой выплате рентных платежей. Если имущество было передано бесплатно, то кроме годовой суммы рентных платежей выплачивается сумма, равная рыночной стоимости вещи.

Отказ от права выкупа плательщиком является ничтожным. Но договор может устанавливать срок ограничения такого права на срок жизни первого получателя ренты или период времени, не превышающий 30 лет с момента заключения договора.

При наступлении определённых обстоятельств получатель ренты может потребовать досрочного выкупа:

- 1) плательщик ренты просрочил ее выплату более чем на один год, если иное не предусмотрено договором постоянной ренты;
- 2) плательщик ренты нарушил свои обязательства по обеспечению выплаты ренты;
- 3) плательщик ренты признан неплатежеспособным либо возникли иные обстоятельства, очевидно свидетельствующие, что рента не будет выплачиваться им в размере и в сроки, которые установлены договором;
- 4) недвижимое имущество, переданное под выплату ренты, поступило в общую собственность или разделено между несколькими лицами;
- 5) в других случаях, предусмотренных договором.

4.3. Пожизненная рента

Особенность договора пожизненной ренты выражается в том, что срок действия договора зависит от периода жизни получателя ренты. То есть данный договор относится к числу алеаторных и стороны заранее не знают, к чьей выгоде совершена сделка (есть примеры, когда получатели ренты переживают плательщиков).

Часто подобный договор заключают пожилые люди для получения денежных средств в обмен на свое жилое помещение. Закон допускает множественность лиц на стороне получателя ренты. В таком случае после смерти одного из получателей ренты влечет приращение доли у второго либо частичное прекращение обязательства у плательщика ренты в зависимости от условий договора. Допускается заключение договора ренты в пользу третьего лица.

Рентные платежи. По договору пожизненной ренты рентные платежи определяются как денежная сумма. По общему правилу рентные платежи вносятся ежемесячно, если иное не предусмотрено договором. Размер рентных платежей зависит от множества факторов: возраста, прогнозируемой продолжительности жизни получателя ренты, стоимости имущества, размера процентной ставки по кредиту.

Например, если предметом договора будет выступать квартира стоимостью 2 млн руб., а получателем ренты будет женщина в возрасте 60 лет, то обоснованный размер рентных платежей при средней продолжительности жизни женщин в России 70 лет и средней ипотечной ставке 5% будет 21 000 руб.

Нижний предел размера платежей при бесплатном отчуждении имущества должен быть не менее установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума на душу населения в соответствующем субъекте Российской Федерации по месту нахождения имущества, являющегося предметом договора пожизненной ренты, а при отсутствии в соответствующем субъекте Российской Федерации указанной величины – не менее установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума на душу населения в целом

по Российской Федерации. Размер пожизненной ренты, установленный договором пожизненной ренты на уровне величины прожиточного минимума на душу населения, подлежит увеличению с учетом роста соответствующей величины прожиточного минимума на душу населения.

В случае, если переданное имущество было утрачено или повреждено, то данное обстоятельство не прекращает обязанность плательщика по выплате ренты.

Расторжение договора пожизненной ренты по требованию получателя ренты. Если плательщиком ренты существенно нарушаются условия договора, то получатель ренты может потребовать выкупа ренты по правилам, установленным для постоянной ренты, либо потребовать расторжения договора и возмещения убытков.

Если под выплату пожизненной ренты квартира, жилой дом или иное имущество отчуждены бесплатно, то получатель ренты вправе при существенном нарушении договора плательщиком ренты потребовать возврата этого имущества с зачетом его стоимости в счет выкупной цены ренты.

В данном случае получателю возвращается переданное имущество без дополнительных выплат обеими сторонами. Законодатель установил подобное правило в качестве санкции за ненадлежащее исполнение обязательства плательщиком ренты.

4.4. Пожизненное содержание с иждивением

По договору пожизненного содержания с иждивением получатель ренты - гражданин передает принадлежащие ему жилой дом, квартиру, земельный участок или иную недвижимость в собственность плательщика ренты, который обязуется осуществлять пожизненное содержание с иждивением гражданина и (или) указанного им третьего лица (лиц).

К договору пожизненного содержания с иждивением применимы правила о договоре пожизненной ренты.

Предмет договора - только объекты недвижимости (жилой дом, квартиру, земельный участок или иная недвижимость).

Обязанность плательщика ренты по содержанию может себя включать обеспечение потребностей в жилище, питании и одежде, а исходя из состояния здоровья гражданина, также и уход за ним, включая оплату плательщиком ренты ритуальных услуг.

При разрешении спора между сторонами об объеме содержания, которое должно предоставляться гражданину, суд должен руководствоваться принципами добросовестности и разумности, исходя при этом из того, что степень заботы плательщика ренты о получателе должна быть выше, чем стандарт, требуемый от контрагентов иных договоров.

Размер рентных платежей не может быть менее двух установленных в соответствии с законом величин прожиточного минимума на душу населения в соответствующем субъекте РФ по месту нахождения имущества, являющегося предметом договора пожизненного содержания с иждивением, а при отсутствии в соответствующем субъекте РФ указанной величины – не менее двух установленных в соответствии с законом величин прожиточного минимума на душу населения в целом по РФ.

При существенном нарушении плательщиком ренты своих обязательств получатель ренты вправе потребовать возврата переданного недвижимого имущества либо выплаты ему выкупной цены на условиях и по правилам о выкупе постоянной ренты. При этом плательщик ренты не вправе требовать компенсацию расходов, понесенных в связи с содержанием получателя ренты, независимо от передачи имущества под выплату ренты за плату или бесплатно.

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие и юридическая характеристика договора купли-продажи.
2. Содержание и ответственность сторон по договору купли-продажи.
3. Каковы особенности отдельных видов договоров купли-продажи?
4. Понятие и юридическая характеристика договора дарения.
5. Какой порядок дарения сотрудникам полиции?
6. Понятие и юридическая характеристика договора ренты.
7. Каковы особенности отдельных видов договора аренды?

Глава 2. Договорные обязательства по предоставлению имущества в пользование

§ 1. Договор аренды: юридическая характеристика, существенные условия, содержание договора.

§ 2. Виды договора аренды.

§ 3. Безвозмездное пользование имуществом (ссуда).

§ 1. Договор аренды: юридическая характеристика, существенные условия, содержание договора

1.1. Экономико-правовая характеристика договора аренды

Современной цивилистике договор аренды известен уже из римского права, где он имел форму института имущественного найма. В российском правовом поле договор аренды зародился в Древнерусском государстве, где предметом договора был гужевой транспорт. Подход к пониманию конструкции договора аренды практически всегда единообразно сводился к тому, что по условиям договора *одна сторона, собственник (или иное уполномоченное лицо), предоставляет определенную вещь во временное владение и пользование другой стороне за соответствующее встречное предоставление или вознаграждение.*

Арендные правоотношения имеют достаточно широкое распространение как на экономическом (предпринимательском), так и на потребительском уровне.

Привлекательность договора имущественного найма (аренды) получил в силу того, что, в отличие от договора купли-продажи, по условиям которого вещь передается в собственность другой стороне, конструкция договора аренды предполагает передачу имущества во временное владение и пользование с целью извлечения из нее полезных свойств без надобности приобретения на нее права собственности. При этом арендодатель не лишается своего имущества и в то же время получает вознаграждение за сдачу его в наем.

Основным правом арендатора, вытекающим из договора, является право пользования арендованным имуществом, то есть извлечение полезных свойств из вещи, не меняя ее состояния и сущности, а также к арендатору переходит и право владения арендованным имуществом (то есть право фактического обладания). Наделение арендатора таким объемом прав приравнено к вещным правам, и, соответственно, арендатор пользуется вещно-правовыми способами защиты права, в частности от посягательств арендодателя. Если же арендатору принадлежит только право пользования (без владения), то вещно-правовые способы защиты не применяются. В цивилистической литературе такое право арендатора называется «голым» [141, с.151].

Например, при аренде спортивного зала арендатор может получить право пользоваться им без фактического владения.

Востребованность договора аренды привела к появлению новых **видов арендных обязательств**, таких как *аренда предприятий, финансовая аренда (лизинг)*. При этом не исключается участие в арендных отношениях и органов (организаций, подразделений) внутренних дел РФ.

Арендные обязательства, таким образом, относятся к категории **обязательств по передаче имущества во владение и пользование либо только в пользование**. Именно эта юридическая природа договора аренды является существенным признаком, обособляющим **аренду в самостоятельный, поименованный в ГК РФ договор**.

Согласно ст. 606 ГК РФ, **по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование**. Как видно из приведенного определения, законодатель понятия «имущественный найм» и «аренда» делает синонимичными, то есть одинаковыми.

Договор аренды по своей юридической конструкции является консенсуальным, возмездным, взаимным, иначе, двусторонне-обязывающим.

К регулированию арендных правоотношений помимо норм договорного права в части, не противоречащей специфике аренды, применяются общие правила обязательственного права и непосредственно нормы гл. 34 ГК РФ.

Помимо всего прочего, нормы права в отношении аренды отдельных видов имущества содержатся и в ряде других отраслевых нормативных правовых актах. Так, например, специальные правила по аренде транспортных средств регламентированы транспортными уставами и кодексами: Воздушным кодексом РФ [14], Кодексом внутреннего водного транспорта РФ [17], Кодексом торгового мореплавания РФ [18], Уставом железнодорожного транспорта РФ [69], Уставом автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта [70].

1.2. Элементы договора аренды

Глава 34 ГК РФ нормативно определяет и закрепляет гражданско-правовую конструкцию арендных отношений с присущими всякому договорному правоотношению элементами.

Предметом договора аренды может быть всякое движимое (оборудование, транспортные средства, техника и другие вещи, не изъятые из оборота) или недвижимое (земельные участки, обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения и др.) имущество, которое в процессе его эксплуатации не потеряет своих натуральных полезных свойств

(непотребляемые вещи). Не может быть предметом договора аренды имущество, обладающее родовыми признаками, так как после передачи такого имущества оно обезличивается, смешивается с имуществом пользователя, а также потребляемые вещи.

*Предмет договора аренды является **существенным его условием**, поэтому в тексте договора формулировке предмета следует уделять особое внимание.* Должны быть четко определены все данные, позволяющие определить имущество, подлежащее передаче арендатору, так как по окончании срока аренды та же самая индивидуально-определенная вещь должна быть возвращена арендодателю. Впоследствии это позволит избежать недобросовестного поведения контрагента. При этом, если условие договора аренды о предмете не согласовано сторонами, то такой договор считается незаключенным и к нему не применяются правила о недействительности сделок. Такой договор не порождает последствий, на которые он был направлен, и является фактически несуществующим.

Стороны договора аренды законодатель в самом определении именует как *арендодатель и арендатор*, в качестве которых могут выступать любые физические и юридические лица, обладающие соответствующей гражданской правосубъектностью.

Арендодателем может быть как собственник имущества, передаваемого в аренду, так и лицо, уполномоченное на данные действия собственником или законом. К последним субъектам, например, можно отнести унитарные казенные предприятия либо казенные учреждения, являющиеся субъектами права оперативного управления. Они могут передавать в аренду закрепленное за ними как движимое, так и недвижимое имущество только с согласия собственника. Например, ФГКОУ ВО ДВЮИ МВД России может передавать в аренду имущество только с согласия МВД РФ, так как в лице МВД России собственником имущества является государство.

В случае, когда имущество находится в общей долевой собственности, для заключения или продления договора аренды необходимо согласие всех собственников сдаваемого в аренду имущества.

Арендатором по закону может быть любое лицо, заинтересованное в получении имущества в пользование.

Органы внутренних дел также могут быть субъектами арендных правоотношений. Например, когда возникает оперативная необходимость привлечения дополнительного обеспечения материальными ресурсами для более эффективного выполнения возложенных на ОВД правореализационных задач и функций.

К форме договора аренды законодатель предъявляет определенные требования. *Устная форма договора* разрешается законом при заключении договоров между гражданами и при срочной аренде не свыше одного года.

Письменная форма договора аренды должна быть соблюдена, если он заключается на срок свыше одного года, а также если одной из сторон выступает юридическое лицо. Из этого правила (ст. 609 ГК РФ) следует, что последствия несоблюдения письменной формы договора аренды влечет общие правила о последствиях письменной формы сделок, т.е. несоблюдение простой письменной формы лишь лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение договора и его условий на свидетельские показания (п. 1 ст. 162 ГК РФ).

Несоблюдение установленной законом простой письменной формы влечет недействительность договора аренды только в случаях, прямо указанных в законе или договоре, в частности, таковые последствия установлены для аренды зданий или сооружений (ст. 651 ГК РФ) и аренды предприятий (ст. 658 ГК РФ).

Если предметом договора аренды является недвижимое имущество, то закон требует обязательного соблюдения государственной регистрации такого договора, если иное не установлено законом. Например, статья 26 Земельного кодекса РФ [16] не предъявляет требований обязательной государственной регистрации договора аренды земельного участка, заключаемого на срок до одного года. Такое же правило, не требующее оформления государственной регистрации договоров, заключенных на срок менее года, действует и в отношении договоров аренды зданий и сооружений (п. 2 ст. 651 ГК РФ).

Несоблюдение требования государственной регистрации сделки влечет ее недействительность в случаях, установленных законом. Такие последствия предусмотрены законодателем, в частности, для договоров аренды зданий (сооружений) и предприятий.

Договор аренды, который в последующем предусматривает переход права собственности на арендованное имущество к арендатору, заключается в форме, установленной для договора купли-продажи такого имущества.

Срок аренды. Договор аренды, как правило, является срочным, может быть заключен на срок как до одного года, так и более. Вместе с тем договор аренды может и не предусматривать каких-либо сроков действия, то есть быть заключенным *на неопределенный срок* (ст. 610 ГК РФ). При этом срок договора аренды определяется по соглашению сторон, но для отдельных видов аренды, а также для аренды некоторых видов имущества законом [65; 66; 48] могут устанавливаться максимальные (предельные) сроки, когда стороны не вправе выйти за рамки такого предельного срока. Так, согласно ст. 627 ГК РФ, договор проката заключается на срок не более одного года.

Срок не является существенным условием для договора аренды, поэтому если условие о сроке отсутствует в договоре, то такой договор считается заключенным на неопределенный срок. В таком случае, отказаться от договора вправе любая из сторон, предупредив заранее об этом своего контрагента, причем необходимость предупреждения

обусловлена законом – при аренде движимого имущества срок предупреждения законодатель определил *в один месяц*, а при аренде недвижимости предупреждать другую сторону следует *за три месяца* до отказа от договора. Если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны арендодателя, договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок (п. 2 ст. 621 ГК РФ), за исключением договора проката и аренды транспортных средств.

1.3. Содержание договора аренды

Рассмотрение вопроса о содержании договора аренды традиционно сводится к описанию прав и обязанностей сторон.

Обязанности арендодателя

В предусмотренный договором срок фактически предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора и назначению имущества (п. 1 ст. 611 ГК РФ).

В случаях, когда вместе с арендуемым имуществом необходимо передать какие-либо документы или принадлежности (сертификаты, инструкции по эксплуатации, техническую документацию и пр.), без которых арендатор не сможет пользоваться имуществом по условиям договора, арендодатель также обязан своевременно их предоставить. Неисполнение данной обязанности корреспондирует праву арендатора потребовать принудительной передачи имущества и документов с возмещением причиненных убытков, вплоть до требования о расторжении договора (п. 3 ст. 611 ГК РФ). Также нарушение данной обязанности дает право арендатору не выплачивать арендную плату.

Состояние передаваемого имущества должно быть пригодным для его использования по назначению и соответствовать техническим и качественным характеристикам, указанным в договоре. За недостатки переданного по договору арендуемого имущества, которые не были оговорены в договоре либо были обнаружены при визуальном осмотре имущества в момент его передачи, арендодатель несет гражданско-правовую ответственность в виде обязанности безвозмездного устранения недостатков имущества, уменьшения арендной платы, возмещения расходов на устранение недостатков арендатором, замены предмета аренды, а также досрочного расторжения договора аренды. В то же время данная ответственность не возлагается на арендодателя, и он не отвечает за те недостатки, которые были указаны в договоре, были заранее известны арендатору или должны были быть обнаружены арендатором во время передачи имущества.

Предупредить арендатора о правах третьих лиц на передаваемое в аренду имущество, так как передача имущества в наем не влечет прекращения прав третьих лиц на это имущество. Неисполнение данной обязанности дает право арендатору потребовать уменьшения арендной платы, возмещения убытков и расторжения договора.

Не препятствовать в свободном использовании арендатором полученного в наем имущества.

Производить капитальный ремонт арендованного имущества за свой счет, если иное не предусмотрено договором. Данная обязанность возложена законом на арендодателя в соответствии с принципом бремени содержания собственником своего имущества, несмотря на временное выбытие его из фактического обладания. Как правило, сроки и порядок проведения капитального ремонта должны быть установлены в договоре. Взаимоотношения сторон на период проведения капитального ремонта могут быть включены в условия договора. Аналогично, как и в предыдущих случаях, неисполнение данной обязанности арендодателя влечет для него ответственность по выбору арендатора, который вправе потребовать уменьшения арендной платы, возмещения самостоятельно произведенных на ремонт затрат либо расторжения договора досрочно с возмещением понесенных убытков.

Возместить арендатору стоимость неотделимых улучшений арендованного имущества, но при условии, что данные улучшения производились с согласия арендодателя и за счет собственных средств арендатора. Так как закон не дает четких формулировок, что считать неотделимыми улучшениями, под таковыми следует понимать любые улучшения, с которыми изменились технические характеристики, повысились эксплуатационные качества и стоимость имущества. Улучшения могут возникнуть, если, например, арендатор установил в помещении дополнительное оборудование или сделал новую отделку. Неотделимые улучшения, в отличие от делимых улучшений, арендатор не может забрать с собой, не повредив помещение. На практике бывает сложно определить характер улучшений, скорее всего, потребуется экспертиза. Не считается улучшением устранение повреждений в результате текущего ремонта [127].

Обязанности арендатора

Пользоваться арендованным имуществом в порядке, предусмотренном условиями договора либо сообразно существу и назначению имущества (ст. 615 ГК РФ).

Пользоваться имуществом арендатор должен сам лично, не привлекая третьих лиц без согласия арендодателя. Согласие арендодателя имеет весомое значение в данном случае, так как, оставаясь собственником имущества, арендодатель заинтересован в надлежащем использовании и состоянии своего имущества.

Наиболее распространенным способом передачи права пользования является **субаренда**, к которой применяются нормы, регулирующие аренду. Специфика субаренды в том, что это - вторичная аренда. Арендатор по основному договору аренды становится арендодателем по договору субаренды.

Своевременно вносить арендную плату за пользование имуществом (п. 1 ст. 614 ГК РФ). Арендная плата - это величина вознаграждения за пользование имуществом.

граждения, уплачиваемого арендатором за право временного владения и (или) пользования объектом аренды. Размер арендной платы согласовывается сторонами и может быть определен в виде твердой или расчетной (определяемой по установленному механизму) величины. Как правило, плата за аренду вносится периодически в определенные периоды времени, а может быть и разовой. При аренде нескольких объектов величина арендной платы может быть определена для каждого из них или за все объекты в целом.

Условие о размере и порядке уплаты арендной платы, по общему правилу, не является существенным, так как договор аренды – возмездный договор, следовательно, к нему применяются положения п. 3 ст. 424 ГК РФ, если сторона договора не заявила о необходимости согласовать размер арендной платы [118].

Следить за исправностью содержания арендованного имущества и не допускать ухудшения состояния предмета аренды.

Осуществлять за свой счет текущий ремонт арендованного имущества, который состоит в систематическом и своевременном предохранении его от износа, а также в устранении мелких повреждений и неисправностей (например, замена дверной ручки или водопроводного крана и т.п.). Текущий ремонт не направлен на улучшение характеристик имущества. Этим он отличается от неотделимых улучшений.

Нести расходы на содержание имущества, например, оплачивать коммунальные услуги.

По окончании срока аренды возвратить арендованное имущество арендодателю в надлежащем состоянии с учетом нормального износа и со всеми документами и принадлежностями, с которыми он его получил. В данном случае, по аналогии со ст. 611 ГК РФ, какое имущество было получено, такое и следует возвратить. В случае несвоевременного возврата, отказа или уклонения от возврата имущества, арендодатель имеет право потребовать внесения арендной платы за все время просрочки. Кроме того, в договоре может быть предусмотрено взыскание неустойки за просрочку возврата имущества.

В определенных случаях арендатор приобретает право собственности на плоды, продукцию и доходы, полученные в результате использования имущества. При нарушении условий договора плоды, продукция и доходы подлежат передаче арендодателю.

Договором аренды может быть предусмотрено условие о выкупе арендатором арендованного имущества. К договору с таким условием будут применяться также и правила о договоре купли-продажи. При этом стороны согласовывают размер выкупной цены, условия и порядок ее внесения (п.1 ст. 624 ГК РФ).

1.4. Прекращение договора аренды

Договор аренды может быть прекращен по следующим основаниям, предусмотренным законом:

1) *в связи с истечением срока его действия*, если в договоре такой срок определен сторонами. Договор аренды, заключенный на неопределенный срок прекращает действовать после истечения предусмотренных ГК РФ сроков предупреждения о намерении прекратить договор;

2) *досрочно, по требованию арендодателя в тех случаях, когда* арендатор использует имущество не по назначению, что ведет к значительному ухудшению его состояния; существенно нарушает условия договора, в том числе неоднократно (более двух раз) не вносит арендную плату в обусловленные сроки; не осуществляет капитального ремонта имущества, если эта обязанность нормативно определена за арендатором;

3) *досрочно, по требованию арендатора в случаях, когда* арендодатель не предоставляет имущество в пользование арендатору либо чинит препятствия в использовании имущества; арендуемое имущество имеет недостатки, которые не были оговорены арендодателем при заключении договора, не были заранее известны арендатору и не могли быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора; арендодатель не производит являющийся его обязанностью капитальный ремонт имущества в установленные договором аренды сроки, а при отсутствии их в договоре - в разумные сроки;

Приведенный перечень оснований досрочного расторжения договора аренды по требованию одной из сторон не является исчерпывающим, так как законодатель полагает, что стороны могут установить по соглашению между собой и иные основания расторжения договора.

Досрочное прекращение действия договора может быть взаимно согласовано сторонами, а при отсутствии такого соглашения производится в судебном порядке.

За арендатором сохраняется *преимущественное право заключения аренды с прежним арендодателем* при условии истечения срока договора и при надлежащем исполнении всех обязательств.

При прочих общих основаниях законодатель разграничивает виды договора аренды и аренду отдельных видов имущества.

Наиболее часто встречающимся видам аренды специально отведены § 2-6 в гл. 34 ГК РФ. Рассмотрим их в аспекте общей характеристики.

§ 2. Виды договора аренды

2.1. Прокат

Договор проката обособливается от иных видов аренды своим субъектным составом (на стороне арендодателя всегда выступает лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность) и целью использования арендованного имущества, которая носит потребительский характер, то есть для удовлетворения семейно-бытовых и иных повседневного характера потребностей.

Согласно ст. 626 ГК РФ, *по договору проката арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование с использованием его, как правило, для потребительских целей.*

Таким образом, договор проката носит потребительский характер, является публичным договором. Но при этом не исключается участие на стороне арендатора и юридического лица (некоммерческая организация арендует бытовую технику для создания нормальных бытовых условий для своих сотрудников).

Предметом договора может быть только движимое имущество.

Форма договора - простая письменная.

Договор проката не может быть заключен более чем на один год. Здесь не применяются правила о преимущественном праве заключения договора, а также договор не возобновляется по истечении его срока.

Плата за прокат имущества рассчитывается только в твердой денежной форме.

Текущий и капитальный ремонт арендованного имущества производится за счет арендодателя.

Отказаться от договора проката арендатор может в любое время, поставив в известность об этом арендодателя как минимум за 10 дней. При этом арендатор не свободен в сдаче этого имущества в субаренду или как то еще уступать свои права на это имущество третьим лицам.

2.2. Аренда транспортных средств (фрахтование на время)

Как и всякая аренда, данный договор имеет своей целью передачу во временное владение и пользование имущества, но *специфика данного вида договора* состоит в том, что предметом договора здесь выступает транспортное средство, являющееся сложным техническим устройством и представляющее для окружающих повышенную опасность.

Конструкция аренды данного вида имущества предполагает **две его разновидности:**

1) аренда транспортного средства с экипажем, когда арендодатель предоставляет арендатору за плату транспортное средство во временное владение и пользование с оказанием своими силами услуг по управлению им и по его технической эксплуатации;

2) аренда транспортного средства без экипажа или без оказания этих услуг.

Законодатель в качестве существенных условий нормативно закрепляет предмет договора и информацию, позволяющую определить транспортное средство, подлежащее передаче арендатору.

Основным отличием договора аренды транспортного средства с экипажем является то, что арендодатель своими силами оказывает арендатору услуги по управлению транспортным средством и его технической эксплуатации, а также сопутствующие услуги. Объем оказываемых услуг определяется исходя из потребностей арендатора по его заявкам. При этом пределы использования транспортного средства (маршруты движения, время использования и т.п.) согласовываются сторонами и могут быть отражены в приложениях к договору.

Предоставляемые в аренду транспортные средства должны находиться в исправном состоянии, в отсутствие факторов, способных каким-либо образом ограничить или воспрепятствовать временному владению и пользованию арендатором транспортного средства в пределах установленного договором срока аренды.

Должна быть соблюдена *простая письменная форма*, не требующая государственной регистрации, даже при фрахтовании транспортных средств, отнесенных законодателем к недвижимому имуществу (морские и воздушные суда).

Особое значение для договорных обязательств аренды транспортных средств имеет вопрос ответственности за вред, причиненный в ходе эксплуатации транспортного средства как источника повышенной опасности. *При аренде с экипажем ответственность за вред, причиненный транспортным средством, несет собственник-арендодатель, а при аренде без экипажа - арендатор.*

2.3. Аренда зданий (сооружений)

Особенностью, которая позволяет обособить данный вид аренды, является предмет аренды – **недвижимое имущество** (в том числе и нежилые помещения), которые арендатор получает во временное владение и пользование от арендодателя.

Договор возмездный, при этом размер оплаты за аренду указанного в договоре недвижимого имущества обязательно фиксируется в договоре под угрозой признания договора незаключенным, что относит условие об арендных платежах (цену аренды) к существенным условиям.

Договор составляется в письменной форме, одним единым документом, подписанным сторонами. При этом несоблюдение требо-

ваний к форме договора аренды недвижимости повлечет его недействительность. Если договор аренды здания или сооружения заключен на срок не менее года, то он подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации (ст. 651 ГК РФ).

Гарантией прав арендатора здания (сооружения) в случае продажи земельного участка, на котором оно находится, другому лицу, является правило, согласно которому за арендатором этого здания или сооружения сохраняется право пользования земельным участком, который занят зданием или сооружением и необходим для его использования, на условиях, действовавших до продажи земельного участка (ст. 653 ГК РФ).

2.4. Аренда предприятия

Данный вид аренды отличается от иных видов тем, что *по данному договору предметом является передаваемое возмездно во временное владение и пользование предприятие в целом как имущественный комплекс, используемый для предпринимательской деятельности*. В состав такого имущественного комплекса входят земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства. Исключением являются права арендодателя, полученные им на основании разрешения (лицензии) на занятие соответствующей деятельностью, если иное не установлено законом или иными правовыми актами (ст. 656 ГК РФ).

Передача и прием имущества осуществляется согласно ***передаточному акту***, подписываемому сторонами. Кроме того, для данного вида договора ***законодатель требует соблюдение письменной формы с обязательной государственной регистрацией***. Договор считается легитимным с момента его государственной регистрации.

Передача предприятия арендатору помимо передачи материальных ценностей может включать в себя уступку права требования, перевод долга и т.д. Передача прав владения и пользования находящимися в собственности других лиц имуществом, в том числе землей и другими природными ресурсами, производится в порядке, предусмотренном законом и иными правовыми актами.

Обязанность производить текущий и капитальный ремонт предприятия возложена на арендатора. Вместе с тем арендатор самостоятельно может вносить изменения в состав предприятия, может сдавать имущество в субаренду, не нарушая при этом условий договора и не нанося урона имущественному комплексу. На тех же условиях арендатор вправе производить реконструкцию, расширение, техническое перевооружение предприятия и, соответственно, имеет право на возмещение стоимости неотделимых улучшений арендованного имущества, независимо от разрешения арендодателя на производство таких улучшений.

Если в договоре нет прямого запрета, то *арендатор может* без согласия арендодателя распоряжаться всем имуществом, входящим в состав предприятия, за исключением земли и других природных ресурсов. Существенное ограничение этого права состоит в том, что действия арендатора не могут повлечь уменьшения стоимости всего предприятия.

Правила об ответственности арендатора и арендодателя перед кредитором, о самих правах кредитора по обязательствам, включенным в состав предприятия, практически идентичны правилам, установленным для продажи предприятия, за исключением того, что кредитору не дано правомочий требовать признания договора аренды недействительным полностью или в соответствующей части.

2.5. Финансовая аренда (лизинг)

При таком виде договора аренды *имущество приобретается арендодателем специально для того, чтобы возмездно передать это имущество арендатору во временное пользование, а арендатор, в свою очередь, намеревается использовать его в предпринимательской деятельности*. При этом, как правило, имущество и продавца выбирает и указывает арендатор. Лизинг относят к трехсторонним договорам.

Предметом договора финансовой аренды, как правило, выступают сложные и дорогостоящие объекты, вместе с тем природные объекты и земельные участки не могут быть предметом этого договора.

Отношения, складывающиеся при такой конструкции договора аренды, помимо ГК РФ регламентируются специальным Федеральным законом «О финансовой аренде (лизинге)» [50].

Риск случайной гибели арендованного имущества переходит к арендатору с момента передачи ему имущества, если иное не предусмотрено договором.

Арендатор имеет права и несет обязанности покупателя арендованного имущества, за исключением обязанности уплатить покупную цену. В частности, арендатор напрямую вправе предъявить непосредственно продавцу требования в отношении качества и комплектности имущества и т.п.

Действующая юридическая конструкция договора лизинга в целом исходит из его вещно-правовой природы. *Существует и иная правовая точка зрения, согласно которой лизинговые договорные обязательства по своему содержанию имеют финансово-правовую природу, где соответственно предметом договора выступают действия по предоставлению финансирования лизингополучателю в форме оплаты стоимости лизингового имущества (лизинговые платежи)*. Минфином России был даже подготовлен проект внесения изменений в ГК РФ (так и не был внесен на рассмотрение законода-

тельными органами) в части дополнения Кодекса новой главой «Финансовый лизинг», при этом § 6 гл. 34 «Финансовая аренда (лизинг)» должен был утратить силу [173]. Вещно-правовой аспект предлагаемой конструкции лизинга проявляется в том, что право собственности на лизинговое имущество принадлежит лизингодателю в целях обеспечения исполнения финансовых обязательств лизингополучателя.

§ 3. Безвозмездное пользование имуществом (ссуда)

Ссуда (лат. *commodatum*) известна еще римскому частному праву и по своей правовой природе сродни аренде, однако, согласно данному договору, за пользование имуществом плата не взимается, в отличие от аренды, что и выступает его конститутивным признаком и переводит его в разряд самостоятельного гражданско-правового договора.

По договору безвозмездного пользования (ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором (ст. 689 ГК РФ).

Безвозмездное пользование имуществом по юридической конструкции может быть как консенсуальным, так и реальным, как односторонне-обязывающим, так и взаимным.

Объектом договора могут быть любые непотребляемые вещи (земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия, имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и др.).

Договор безвозмездного пользования заключается на определенный срок. Если он не определен, то договор считается заключенным на неопределенный срок. Договор также будет считаться заключенным на неопределенный срок, если после истечения срока договора ссудополучатель продолжает пользоваться имуществом при отсутствии каких-либо возражений со стороны ссудодателя.

Ссудодателем может быть собственник имущества либо уполномоченное законом или собственником лицо. При этом не допускается передача ссудодателем - коммерческой организацией имущества в безвозмездное пользование своих учредителей, участников, руководителя, членов управления и контроля.

Каждая из сторон в любое время может отказаться от договора безвозмездного пользования, заключенного без указания срока. В этом случае заинтересованная сторона обязана известить об этом другую сторону за один месяц, если иной срок не предусмотрен договором. Ссудополучателю предоставляется право отказаться от дого-

вора, заключенного на определенный срок, ранее этого срока с извещением об этом ссудодателя за один месяц.

Согласно ст. 698 ГК РФ, стороны вправе требовать досрочного расторжения договора. *Ссудодатель вправе требовать расторжения договора безвозмездного пользования ранее предусмотренного срока, если ссудополучатель:*

- использует вещь не по назначению;
- не выполняет обязанностей по поддержанию вещи в исправном состоянии или ее содержанию;
- существенно ухудшает состояние вещи;
- без согласия ссудодателя передал вещь третьему лицу.

Ссудополучатель вправе требовать расторжения договора безвозмездного пользования ранее предусмотренного срока:

- при обнаружении недостатков, не позволяющих нормальное использование вещи, и о которых он не был предупрежден;
- если вещь окажется в непригодном для использования состоянии не по его вине;
- если при заключении договора ссудодатель не предупредил его о правах третьих лиц на передаваемую вещь;
- при неисполнении ссудодателем обязанности передать вещь либо ее принадлежности и относящиеся к ней документы.

Договор безвозмездного пользования прекращается в случае смерти гражданина-ссудополучателя или ликвидации юридического лица - ссудополучателя, если иное не предусмотрено договором (ст.701 ГК РФ).

Вопросы для самоконтроля

1. Экономико-правовое значение договора аренды.
2. Понятие и юридическая природа договора аренды.
3. Элементы договора аренды.
4. Содержание прав и обязанностей арендодателя и арендатора.
5. Порядок заключения и расторжения договора аренды.
6. Краткая характеристика отдельных видов договора аренды.
7. Понятие и содержание договора безвозмездного пользования имуществом.

Глава 3. Жилищные правоотношения

§ 1. Жилищные отношения как предмет правового регулирования.

§ 2. Понятие, виды и назначение жилых помещений.

§ 3. Договор найма жилого помещения: понятие, содержание и виды.

§ 4. Реализация жилищных прав сотрудниками органов внутренних дел.

§ 1. Жилищные отношения как предмет правового регулирования

В Российской Федерации право каждого гражданина на жилище отнесено к одному из важнейших конституционных прав (ст. 40 Конституции РФ) [1]. При этом в целях обеспечения устойчивости и повышения гарантий жилищных прав граждан в Жилищном кодексе РФ [15] детализированы общие начала (принципы) [163, с. 13.] реализации субъективного права граждан на жилище, согласно которым (ст. 1 ЖК РФ) граждане по своему усмотрению и в своих интересах осуществляют принадлежащие им жилищные права, в том числе распоряжаются ими; свободны в установлении и реализации своих жилищных прав в силу договора и (или) иных предусмотренных жилищным законодательством оснований; осуществляя жилищные права и исполняя вытекающие из жилищных отношений обязанности, не должны нарушать права, свободы и законные интересы других граждан (соседские жилищные отношения); свободны в выборе, при условии законного нахождения на территории РФ, жилых помещений для проживания в качестве собственников, нанимателей или на иных основаниях, предусмотренных законодательством.

Право на жилище, исходя из действующего законодательства РФ, может быть реализовано различными способами, а именно:

- путем предоставления жилых помещений по договору социального найма в домах государственного и муниципального жилищных фондов, но только для малоимущих и иных указанных в законе граждан, нуждающихся в жилище.

Данный способ охватывает и ситуации, когда в силу разного рода причин (обрушения, стихийные бедствия и др.) граждане лишаются жилья либо в силу трудовой или служебной деятельности находятся в другой местности и не могут обеспечить себя жильем. На этот случай нормы жилищного права предусматривают возможность предоставления жилых помещений на временной основе. *Это могут быть такие формы, как, например, предоставление сотрудникам ОВД служебного жилого помещения; вселение в специализированные жилые помещения (общежития, дома маневренного фонда, дома-интернаты для инвалидов, ветеранов и др.);*

- путем предоставления для неограниченного круга лиц жилых помещений на условиях договора коммерческого найма, являющегося сугубо гражданско-правовым договором. *На этих же условиях при отсутствии служебного жилья могут обеспечивать себя жильем и сотрудники ОВД с последующим решением вопроса о компенсации денежных расходов за коммерческий наем жилья;*

- путем приобретения либо строительства жилых помещений в домах различных жилищных фондов за собственные средства без ограничения площади. В данном случае жилищные проблемы решаются путем совершения гражданско-правовых сделок: купли-продажи, мены, дарения, наследования, а также строительства и других действий, не противоречащих законодательству.

Следует указать и на такой способ удовлетворения потребностей в жилье, когда государственные и муниципальные органы обеспечивают приобретение гражданами жилых помещений из государственных либо муниципальных жилищных фондов за доступную плату или предоставляют нуждающимся в улучшении жилищных условий безвозмездные субсидии на покупку либо на строительство жилых помещений (*например, получение единовременной социальной выплаты для приобретения или строительства жилого помещения один раз за весь период службы в органах внутренних дел для сотрудников, имеющих стаж службы в органах внутренних дел не менее 10 лет в календарном исчислении*).

Жилищные отношения являются предметом жилищного права, однако по своей правовой природе они имеют разноотраслевой характер: как гражданско-правовой, так и административно-правовой, что непосредственно следует из ст. 4 ЖК РФ. В силу этого общепризнанно, что жилищное право является комплексной отраслью права, сочетающей в себе нормативные положения нескольких отраслей права. Поэтому в регулировании жилищных отношений участвуют как нормы гражданского права, так административного права, а также финансового права, где основополагающее значение имеют нормы ЖК РФ и ГК РФ. При этом гл. 35 ГК РФ регулированы наиболее важные и общие нормы, связанные с регулированием прав на жилое помещение в части обозначения отдельных видов найма жилого помещения (коммерческий и социальный), закрепления правового механизма регулирования непосредственно отношений из договора коммерческого найма жилого помещения. Тогда как ЖК РФ регулирует значительно больший пласт жилищных отношений, касающихся вопросов социального найма и иных специализированных договоров найма жилого помещения, вопросов пользования жилыми помещениями и осуществления контроля за этим, управления жилищными фондами и др., при этом нормы жилищного законодательства применяются в сравнении с гражданским законодательством

как *специальные*, чем и разрешается так называемая межотраслевая конкуренция.

Жилищные правоотношения находятся в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов, следовательно, помимо федеральных законов и принятых в соответствии с ними нормативными правовыми актами федерального уровня к жилищным правоотношениям может применяться и законодательство, принятое на уровне субъектов РФ. Например, Закон Хабаровского края «О жилищных правоотношениях в Хабаровском крае» от 13 октября 2005 г. № 315 [74].

Круг субъектов жилищных правоотношений довольно широк: граждане, как российские, так и иностранные, юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. С единственным исключением в том смысле, что жилые помещения по договорам социального найма не предоставляются иностранным гражданам, лицам без гражданства, если международным договором РФ не предусмотрено иное (ст. 49 ЖК РФ).

Таким образом, жилищные правоотношения являются существенно разноотраслевыми, включающими в себя отношения по содержанию и эксплуатации жилищного фонда, учету нуждающихся граждан и обеспечению их жилыми помещениями, а также отношения по порядку использования жилых помещений и проживания в них. В силу этого жилищное законодательство РФ имеет комплексный характер.

§ 2. Понятие, виды и назначение жилых помещений

Объектом жилищных отношений является **жилое помещение**, которым признается *изолированное помещение, являющееся недвижимым имуществом и пригодным для постоянного проживания граждан (отвечает установленным санитарным и техническим правилам и нормам, иным требованиям законодательства* (ч. 2 ст. 15 ЖК РФ), например, противопожарным, градостроительным и техническим.

Данная дефиниция жилого помещения содержит в совокупности конститутивные признаки отнесения того или иного помещения к жилым помещениям. При установлении факта наличия соответствующих признаков то или иное помещение может быть признано жилым, как и, наоборот, при отсутствии таковых – нежилым. Общий порядок признания помещения жилым помещением, жилого помещения не пригодным для проживания установлен Правительством РФ в соответствующем постановлении [81], в котором в том числе закреплено и правило о допустимости признания жилым помещением садовый дом.

К жилым помещениям относятся: 1) жилой дом, часть жилого дома; 2) квартира, часть квартиры; 3) комната.

Параметры, характеризующие указанные помещения, кратко описаны в ст. 16 ЖК РФ.

Жилым домом признается индивидуально-определенное здание, которое состоит из комнат, а также помещений вспомогательного использования, предназначенных для удовлетворения гражданами бытовых и иных нужд, связанных с их проживанием в таком здании.

Квартирой признается структурно обособленное помещение в многоквартирном доме, обеспечивающее возможность прямого доступа к помещениям общего пользования в таком доме и состоящее из одной или нескольких комнат, а также помещений вспомогательного использования, предназначенных для удовлетворения гражданами бытовых и иных нужд, связанных с их проживанием в таком обособленном помещении.

Комнатой признается часть жилого дома или квартиры, предназначенная для использования в качестве места непосредственного проживания граждан в жилом доме или квартире.

Совокупность всех жилых помещений, находящихся на территории Российской Федерации, составляет **жилищный фонд РФ**. Можно выделить следующие виды жилищного фонда.

По форме собственности, в которой оформлены жилые помещения, жилищный фонд подразделяется:

1) на **частный жилищный фонд** - совокупность жилых помещений, находящихся в собственности граждан и в собственности юридических лиц;

2) на **государственный жилищный фонд** - совокупность жилых помещений, принадлежащих на праве собственности Российской Федерации (жилищный фонд Российской Федерации), и жилых помещений, принадлежащих на праве собственности субъектам Российской Федерации (жилищный фонд субъектов Российской Федерации);

3) на **муниципальный жилищный фонд** - совокупность жилых помещений, принадлежащих на праве собственности муниципальным образованиям.

В зависимости от целей использования (или оснований предоставления) выделяют:

1) **жилищный фонд социального использования** - совокупность предоставляемых гражданам по договорам социального найма жилых помещений государственного и муниципального жилищных фондов;

2) **специализированный жилищный фонд** - совокупность предназначенных для проживания отдельных категорий граждан и предоставляемых по правилам разд. IV ЖК РФ жилых помещений государственного и муниципального жилищных фондов;

3) **индивидуальный жилищный фонд** - совокупность жилых помещений частного жилищного фонда, которые используются гражда-

нами - собственниками таких помещений для своего проживания, проживания членов своей семьи и (или) проживания иных граждан на условиях безвозмездного пользования, а также юридическими лицами - собственниками таких помещений для проживания граждан на указанных условиях пользования;

4) *жилищный фонд коммерческого использования* - совокупность жилых помещений, которые используются собственниками таких помещений для проживания граждан на условиях возмездного пользования, предоставлены гражданам по иным договорам, предоставлены собственниками таких помещений лицам во владение и (или) в пользование.

Проживание и порядок пользования жилым помещением должно быть подчинено определенным правилам, которые в общем виде установлены ст. 17 ЖК РФ, а также конкретизированы Правилами пользования жилыми помещениями, утвержденными приказом Минстроя России от 14 мая 2021 г. № 292/пр «Об утверждении Правил пользования жилыми помещениями» [82], которые распространяются на жилые помещения, используемые на условиях как социально-го, так и коммерческого найма, а также находящиеся в собственности.

В первую очередь **жилые помещения предназначены для проживания граждан**. При этом по общему правилу пользование жилыми помещениями государственного и муниципального жилищных фондов, а также принадлежащими на праве собственности гражданам и юридическим лицам жилыми помещениями в многоквартирном доме осуществляется с учетом соблюдения прав и законных интересов проживающих в жилом помещении граждан, соседей, требований пожарной безопасности, санитарно-гигиенических, экологических и иных требований законодательства. Использовать жилое помещение не по назначению запрещено. Для этого необходимо в установленном законом порядке перевести жилое помещение в нежилое.

Правила предписывают своевременно устранять обнаруженные в жилом помещении или в его санитарно-техническом оборудовании неисправности.

Собственники, наниматели и проживающие с ним совместно граждане обязаны содержать жилое помещение в надлежащем и безопасном состоянии, не допускать бесхозяйственного обращения с ним. Действия по перепланировке либо переустройству жилого помещения могут быть осуществлены только в разрешительном и установленном законом порядке под страхом привлечения к административной и гражданско-правовой ответственности, вплоть до лишения права пользования данным помещением либо права собственности.

Особое место в части использования жилых помещений занимают так называемые обременения ограничительного характера, связанные с необходимостью соблюдения интересов других собственников, нанимателей жилых помещений и лиц, совместно с ними прожи-

вающих. В данном случае речь идет о пользовании жилым помещением в условиях соседских жилищных отношений. При этом в части разрешения нередко возникающих в этих условиях между соседями конфликтов как имущественного, так и не имущественного характера немаловажную роль играют участковые уполномоченные полиции, разъясняя конфликтующим сторонам их права и обязанности и тем самым предотвращая возможные более тяжкие последствия таких конфликтов.

§3. Договор найма жилого помещения: понятие, содержание и виды

3.1. Понятие и виды договора найма жилого помещения

Гражданское законодательство выделяет *две разновидности договора найма жилого помещения - договор найма (договор коммерческого найма) и договор социального найма*. При этом нормы ГК РФ отражают общие положения и регламентируют понятие и условия собственно договора найма жилого помещения.

По договору найма жилого помещения одна сторона - собственник жилого помещения или управомоченное им лицо (наймодатель) - обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем.

Юридическим лицам жилое помещение может быть предоставлено во владение и (или) пользование на основе договора аренды или иного договора, однако юридическое лицо может использовать жилое помещение во всяком случае только для проживания граждан.

Договор социального найма жилого помещения имеет определенную специфику, вследствие чего регламентирован более детально и регулируется нормами нескольких отраслей законодательства. Определение и все существенные условия и характеристики договора социального найма жилого помещения закреплены в нормах Жилищного кодекса РФ [15] и имеют в силу их специального характера приоритетное значение по отношению к нормам ГК РФ.

По договору социального найма жилого помещения одна сторона - собственник жилого помещения государственного жилищного фонда или муниципального жилищного фонда (действующие от его имени уполномоченный государственный орган или уполномоченный орган местного самоуправления) либо управомоченное им лицо (наймодатель) обязуется передать другой стороне - гражданину (нанимателю) жилое помещение во владение и в пользование для проживания в нем на условиях, установленных ЖК РФ (ст. 60 ЖК РФ). Постановлением Правительства Российской Федерации утвержден Типовой договор социального найма жилого помещения [83].

В целом рассматриваемый договор *по юридической конструкции* является консенсуальным, двухсторонне обязывающим (взаимный), возмездным (коммерческий найм) либо безвозмездным (социальный найм). В зависимости от видовой принадлежности этот договор может быть срочный для коммерческого найма (не более 5 лет) и бессрочный для социального найма.

3.2. Элементы договора найма жилого помещения

Сторонами по договору найма жилого помещения являются **наймодатель и наниматель**.

Наймодателем по договору найма жилого помещения может быть собственник либо орган, уполномоченный собственником или законом сдавать жилое помещение в наем, в данном случае собственником может выступать как физическое, так и юридическое лицо, включая органы государственной власти и местного самоуправления.

Наймодателем по договору социального найма является уполномоченный орган государственной власти Российской Федерации, орган государственной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления либо иное уполномоченное собственником лицо, действующее от имени собственника жилого помещения. При этом переход права собственности на занимаемое по договору социального найма жилое помещение, права хозяйственного ведения или права оперативного управления таким жилым помещением не влечет за собой расторжение или изменение условий договора социального найма жилого помещения.

Нанимателем жилого помещения по договору найма может быть любое дееспособное физическое лицо (ст. 677 ГК РФ).

Наниматель в договоре социального найма обременяется рядом характеристик: таковыми могут быть **малоимущие и иные категории граждан, нуждающиеся в предоставлении жилого помещения** из жилищного фонда социального использования в соответствии с перечнем, определяемым законом.

Малоимущими гражданами в соответствии с ЖК РФ являются граждане, если они признаны таковыми органом местного самоуправления в порядке, установленном законом соответствующего субъекта Российской Федерации, с учетом дохода, приходящегося на каждого члена семьи, и стоимости имущества, находящегося в собственности членов семьи и подлежащего налогообложению.

Предмет договора найма жилого помещения обоих видов заключается в указании конкретных действий как положительного, так и отрицательного характера в части владения и пользования жилым помещением (**объект**).

Объектом может быть изолированное жилое помещение, пригодное для постоянного проживания (квартира, жилой дом, часть квартиры или жилого дома). Не может быть передано в пользование

неизолированное жилое помещение, помещения вспомогательного использования, а также общее имущество в многоквартирном доме.

В договоре социального найма должна быть указана принадлежность жилого помещения к виду жилищного фонда - государственная или муниципальная собственность. При этом если жилое помещение находится в государственной собственности, то указывается на принадлежность к федеральной собственности, т.е. Российской Федерации, или собственности конкретного субъекта Российской Федерации.

Жилое помещение, передаваемое по договору найма, должно быть свободно от любых обязательств. Фактическая передача жилого помещения осуществляется на основании акта передачи жилого помещения.

Форма и порядок заключения договора

По общему правилу договор найма жилого помещения заключается *в письменной форме*. При этом если срок договора коммерческого найма жилого помещения составляет более одного года, то это обстоятельство возлагает на стороны обязательства по внесению сведений о заключении договора в государственную службу Росреестра РФ. Договор найма жилого помещения, заключенный на неопределенный срок, не требует государственной регистрации.

Порядок заключения договора коммерческого найма жилого помещения подпадает под установленные правила заключения всякого гражданско-правового договора с присущими ему стадиями.

В свою очередь, для договора социального найма жилого помещения предусмотрены специальные правила (порядок) его заключения, чем он существенно отличается от договора коммерческого найма. ***При этом непосредственному заключению договора социального найма необходим ряд правоустанавливающих предпосылок.***

Во-первых, граждане, которым предоставляется жилье по социальному найму, должны быть признаны в установленном порядке *малоимущими и нуждающимися*.

При решении вопроса о признании граждан нуждающимися используется критерий *учетной нормы площади жилого помещения* - минимальный размер площади жилого помещения, исходя из которого определяется уровень обеспеченности граждан общей площадью жилого помещения в целях их принятия на учет в качестве нуждающихся в жилых помещениях.

Кроме этого ЖК РФ оперирует понятием *нормы предоставления площади жилого помещения по договору социального найма*, под ними понимается минимальный размер площади жилого помещения, исходя из которого определяется размер общей площади жилого помещения, предоставляемого по договору социального найма.

Норма предоставления устанавливается органом местного самоуправления в зависимости от достигнутого в соответствующем муни-

ципальном образовании уровня обеспеченности жилыми помещениями, предоставляемыми по договорам социального найма, и других факторов.

Учетная норма также устанавливается органом местного самоуправления. Размер такой нормы не может превышать размер нормы предоставления, установленной данным органом (12 и 18 кв. м в г. Хабаровске [74]).

Во-вторых, граждане должны быть приняты и состоять на учете в качестве нуждающихся в жилых помещениях.

Принятие на учет граждан в качестве нуждающихся в жилых помещениях осуществляется органом местного самоуправления на основании заявлений данных граждан, поданных ими в указанный орган по месту своего жительства.

С заявлениями о принятии на учет должны быть представлены документы, подтверждающие право соответствующих граждан состоять на учете в качестве нуждающихся в жилых помещениях.

Учет нуждающихся лиц осуществляется в порядке общей очереди, также отдельно учитываются внеочередные нуждающиеся по отдельным критериям.

В-третьих, по достижении очереди и на основании решения наймодателя (в форме распоряжения, постановления органа государственной власти, местного самоуправления) о предоставлении жилого помещения из жилищного фонда социального использования заключается договор социального найма жилого помещения в письменной форме, при этом передача жилого помещения должна происходить по передаточному акту (осмотр, выявление наличия задолженностей по оплате жилищно-коммунальных услуг и т.д.).

Передаточный акт в равной мере должен иметь место и в условиях заключения договора коммерческого найма жилого помещения.

3.3. Содержание договора

Традиционно содержание договора о найме составляют права и обязанности сторон. При этом следует иметь в виду, что во многом содержание договора соцнайма и коммерческого найма жилого помещения совпадает, исключение касаются процедур расторжения договора и выселения.

Права наймодателя по договору социального найма:

1) требовать своевременного внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги;

2) требовать допуска в жилое помещение в заранее согласованное сторонами договора время своих работников или уполномоченных лиц для осмотра технического и санитарного состояния жилого помещения, санитарно-технического и иного оборудования, находящегося в нем, для выполнения необходимых ремонтных работ, в случае расторжения договора, а для ликвидации аварий - в любое время;

3) запретить вселение в занимаемое нанимателем жилое помещение граждан в качестве проживающих совместно с ним членов семьи в случае, если после такого вселения общая площадь соответствующего жилого помещения на одного члена семьи станет меньше учетной нормы.

Обязанности наймодателя жилого помещения по договору социального найма:

1) передать нанимателю по акту в течение 10 дней со дня подписания договора свободное от прав иных лиц и пригодное для проживания жилое помещение в состоянии, отвечающем требованиям пожарной безопасности, санитарно-гигиеническим, экологическим и иным требованиям;

2) принимать участие в надлежащем содержании и в ремонте общего имущества в многоквартирном доме, в котором находится сданное по договору социального найма жилое помещение;

3) осуществлять капитальный ремонт жилого помещения. При этом наймодатель обязан предоставить нанимателю и членам его семьи на время проведения капитального ремонта или реконструкции дома (когда ремонт или реконструкция не могут быть произведены без выселения нанимателя) жилое помещение маневренного фонда, отвечающее санитарным и техническим требованиям. Помимо этого проведение капитального ремонта с переселением нанимателя сопряжено с рядом других его обязанностей, например, по своевременному информированию нанимателя о проведении ремонта или реконструкции дома;

4) принимать участие в своевременной подготовке дома, санитарно-технического и иного оборудования, находящегося в нем, к эксплуатации в зимних условиях;

5) обеспечивать предоставление нанимателю предусмотренных в договоре коммунальных услуг надлежащего качества;

6) контролировать качество предоставляемых жилищно-коммунальных услуг;

7) в течение трех рабочих дней со дня изменения цен на содержание, ремонт жилья, наем жилых помещений, тарифов на коммунальные услуги, нормативов потребления, порядка расчетов за предоставленные жилищно-коммунальные услуги информировать об этом нанимателя.

Данный перечень не является исчерпывающим, законом на наймодателя могут быть возложены и иные обязанности.

Права нанимателя перечислены в ст. 67 ЖК РФ:

1) вселять в занимаемое жилое помещение иных лиц;

2) сдавать жилое помещение в поднаем;

3) разрешать проживание в жилом помещении временных жильцов;

4) осуществлять обмен или замену занимаемого жилого помещения;

5) требовать от наймодателя своевременного проведения капитального ремонта жилого помещения, надлежащего участия в содержании общего имущества в многоквартирном доме, а также предоставления коммунальных услуг;

6) при наличии согласия всех членов семьи вселить в занимаемое им жилое помещение своих родителей, супруга, детей. При этом все члены семьи имеют равные права и обязанности по пользованию занимаемым ими жилым помещением.

Наниматель жилого помещения по договору социального найма, помимо указанных прав, может иметь иные права, предусмотренные ЖК РФ, другими федеральными законами и Типовым договором социального найма.

Наниматель жилого помещения по договору социального найма обязан:

1) принять от наймодателя по акту в срок, не превышающий 10 дней со дня подписания договора, пригодное для проживания жилое помещение, в котором проведен текущий ремонт, за исключением случаев, когда жилое помещение предоставляется во вновь введенном в эксплуатацию жилищном фонде;

2) соблюдать правила пользования жилыми помещениями. Осуществляя правомочие пользования жилым помещением, предоставленным по договору социального найма, наниматель вправе не только сам проживать в таком жилом помещении, но также в установленном порядке вселять в помещение иных лиц, сдавать жилое помещение в поднаем, производить обмен жилого помещения и осуществлять иные права, предусмотренные ЖК РФ;

3) использовать жилое помещение в соответствии с его назначением;

4) поддерживать в исправном состоянии жилое помещение, санитарно-техническое и иное оборудование, находящееся в нем, обеспечивать их сохранность. При обнаружении неисправностей жилого помещения или санитарно-технического и иного оборудования, находящегося в нем, немедленно принимать возможные меры к их устранению и, в случае необходимости, сообщать о них наймодателю или в соответствующую управляющую организацию;

5) содержать в чистоте и порядке жилое помещение, общее имущество в многоквартирном доме, объекты благоустройства;

6) производить текущий ремонт занимаемого жилого помещения;

7) своевременно и в полном объеме вносить в установленном порядке плату за жилое помещение и коммунальные услуги по утвержденным в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам и тарифам;

8) иные обязанности, предусмотренные нормами ЖК РФ.

Договор социального найма может быть изменен, например, в случае смерти нанимателя дееспособный член семьи (при наличии согласия других членов семьи) может потребовать переоформления договора на себя.

Также законом (ст. 83 ЖК РФ) предусмотрены и *специальные правила для расторжения и прекращения договора социального найма жилого помещения.*

Помимо взаимного согласия сторон на его расторжение социальный найм может быть расторгнут и в принудительном порядке путем обращения в суд по требованию наймодателя в случаях:

- 1) невнесения нанимателем платы за жилое помещение и (или) коммунальные услуги в течение более шести месяцев подряд;
- 2) разрушения или повреждения жилого помещения нанимателем или другими гражданами, за действия которых он отвечает;
- 3) систематического нарушения прав и законных интересов соседей, которое делает невозможным совместное проживание в одном жилом помещении;
- 4) использования жилого помещения не по назначению.

Договор социального найма жилого помещения прекращается в связи с утратой (разрушением) жилого помещения, со смертью одиноко проживавшего нанимателя.

Для договора социального найма предусмотрена процедура выселения нанимателя и членов его семьи из занимаемого жилого помещения. Для этого в законе специально обусловлены такие обстоятельства, на основании которых наймодатель вправе выселить нанимателя. Такие обстоятельства могут носить как объективный, так и субъективный характер и четко оговорены законодателем, так как право на жилище является конституционным правом граждан и никто не может быть выселен из занимаемого жилого помещения иначе как по основаниям и в порядке, предусмотренным законом. Выселение является исключительной мерой расторжения договора найма жилого помещения в доме государственного или муниципального жилищного фонда по инициативе наймодателя.

Законодательство устанавливает три возможности выселения граждан из занимаемых ими по договору найма жилых помещений. Согласно ст. 84 ЖК РФ, выселение граждан из жилых помещений, предоставленных по договорам социального найма, производится в судебном порядке:

- 1) с предоставлением других благоустроенных жилых помещений по договорам социального найма. Данный порядок предусмотрен в случаях, когда жилое помещение становится непригодным для проживания в нем и в связи с этим подлежит сносу или капитальному ремонту, а также в связи с изъятием земельного участка, на котором расположено жилое помещение;

2) с предоставлением других жилых помещений по договорам социального найма. Этот судебный порядок выселения предусмотрен по причинам, например, невнесения нанимателем платы за жилье и коммунальные услуги в течение 6 месяцев подряд. Выселяя таких граждан, наймодетель предоставляет другое жилое помещение, пригодное для проживания, но не обязательно благоустроенное;

3) без предоставления других жилых помещений. Данный способ выселения предусмотрен как мера ответственности для тех нанимателей, по вине которых систематически нарушаются права и законные интересы соседей, допускается разрушение или бесхозяйственное обращение с жилым помещением, жилое помещение используется не по назначению, либо нанимателем исполняются жилищные обязанности иным ненадлежащим способом.

Кроме того, без предоставления другого жилого помещения могут быть выселены из жилого помещения граждане, лишенные родительских прав, если совместное проживание этих граждан с детьми, в отношении которых они лишены родительских прав, признано судом невозможным.

§ 4. Реализация жилищных прав сотрудниками органов внутренних дел

Прохождение службы в органах внутренних дел связано с разного рода ограничениями и лишениями как личного, так и имущественного характера, в силу чего государство берет на себя обязательства компенсировать соответствующие обременения сотрудников ОВД путем предоставления различного рода социальных гарантий с целью стимулирования выполнения ими служебных обязанностей.

Одной из таких социальных гарантий, предоставляемых сотрудникам ОВД в связи с их статусом и прохождением службы, является право на государственное обеспечение жилыми помещениями. Согласно положениям Федерального закона «О полиции» [21], сотрудникам ОВД может быть предоставлено служебное жилое помещение. Также жилое помещение может быть предоставлено в собственность, либо сотрудник воспользуется правом на получение единовременной социальной выплаты (далее – ЕСВ) на приобретение жилья в порядке и на условиях, предусмотренных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Федеральный закон «О социальных гарантиях сотрудников органов внутренних дел» (ред. от 30 декабря 2021 г. № 485-ФЗ) [23] детализирует содержание социальных гарантий в части обеспечения жильем сотрудников ОВД, как проходящих службу, так и уволенным со службы, включая членов их семей. Данные социальные гарантии содержательно разнятся и имеют различный правовой механизм их реализации.

Во-первых, сотрудники ОВД имеют право на получение ЕСВ для приобретения или строительства жилого помещения один раз за весь период службы в ОВД при наличии стажа службы в ОВД **не менее 10 лет в календарном исчислении**, включая стаж и иной государственной службы, **при условии**, что он за весь период прохождения государственной службы не получал субсидию или иную выплату для приобретения или строительства жилого помещения за счет средств бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

При этом для получения ЕСВ сотрудник ОВД должен удовлетворять **ряду условий** (п. 2 ст. 4 ФЗ «О соцгарантиях сотрудников ОВД»). Данные условия могут быть представлены в виде отдельных групп.

Первая группа условий исходит из отсутствия жилого помещения, как такового, либо его наличия на условиях нанимателя либо собственника, а также члена семьи иных владельцев, но **при этом** обеспеченность общей площадью жилого помещения на одного члена семьи составляет **менее 15 кв. м.**

Вторая группа условий сводится к характеристике жилого помещения: помещение не отвечает установленным для жилых помещений требованиям либо является коммунальной квартирой, независимо от размеров данных помещений, либо является общежитием.

Наконец, третья группа исходит из наличия обременительных условий проживания: в составе семьи имеется больной, страдающий тяжелой формой хронического заболевания, при которой совместное проживание с ним в одной квартире невозможно; сотрудник проживает **в смежной неизолированной комнате либо в однокомнатной квартире в составе двух семей и более** независимо от размеров занимаемого жилого помещения и невзирая на то, что в состав семьи входят родители и постоянно проживающие с сотрудником и зарегистрированные по его месту жительства совершеннолетние дети, состоящие в браке.

ЕСВ предоставляется сотруднику с учетом совместно проживающих с ним членов его семьи. Порядок и условия предоставления ЕСВ определяются Правительством Российской Федерации [84]. При этом следует иметь в виду, что сотрудник, который с намерением приобретения права состоять на учете в качестве имеющего право на получение ЕСВ совершил **действия, ухудшающие жилищные условия**, принимается на учет в качестве имеющего право на получение ЕСВ **не ранее чем через 5 лет** со дня совершения указанных намеренных действий (п.5 ст.4 ФЗ «О соцгарантиях сотрудников ОВД»). К таковым относятся действия, связанные **с вселением** в жилое помещение иных лиц (за исключением вселения его супруги (супруга), несовершеннолетних детей, детей старше 18 лет, ставших инвалидами до достижения ими возраста 18 лет); **с обменом** жилыми помещениями; **с невыполнением условий** договора социального най-

ма, повлекшим выселение из жилого помещения без предоставления другого жилого помещения или с предоставлением другого жилого помещения, общая площадь которого меньше общей площади ранее занимаемого жилого помещения; **с выделением доли** собственниками жилых помещений; с отчуждением жилых помещений или их частей.

Право на ЕСВ сохраняется за гражданами РФ, уволенными со службы в ОВД с правом на пенсию и принятыми в период прохождения службы на учет в качестве имеющих право на получение единовременной социальной выплаты, включая **уволенных со службы в ОВД без права на пенсию по независящим от них обстоятельствам** (в том числе по состоянию здоровья, в связи с сокращением должности). Но при этом действующим законодательством **исключена возможность предоставления ЕСВ** для приобретения или строительства жилого помещения членам семьи сотрудников и граждан, смерть которых наступила в связи с добровольным приведением себя в состояние алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения, вследствие совершения умышленного преступления или самоубийства, а также сотрудникам и гражданам, совершившим умышленное преступление средней тяжести, тяжкое или особо тяжкое преступление.

Для перечисления ЕСВ сотрудник представляет в орган заявление о перечислении средств с указанием реквизитов банковского счета, выплата считается предоставленной сотруднику с даты ее перечисления на банковский счет сотрудника. При этом сотрудник, которому предоставлена ЕСВ, **обязан в течение одного месяца с даты государственной регистрации права собственности на приобретенное (построенное) жилое помещение представить в орган** выписку из Единого государственного реестра недвижимости в отношении жилого помещения (части жилого помещения), которое приобретено (построено) с использованием единовременной выплаты.

Во-вторых, жилое помещение, приобретенное (построенное) за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, может быть предоставлено в собственность:

1) гражданам РФ, уволенным со службы в ОВД, состоящим на учете в качестве имеющих право на получение ЕСВ, а также *сотрудникам, гражданам РФ, уволенным со службы в ОВД и принятым на учет в качестве нуждающихся в жилых помещениях до 1 марта 2005 г., и совместно проживающим с ними членам их семей, с их согласия* с одновременным снятием с соответствующего учета. В данном случае речь идет о замене социальной выплаты предоставлением жилого помещения в собственность.

2) в равных долях членам семьи сотрудника, погибшего (умершего) вследствие увечья или иного повреждения здоровья, полученных в связи с выполнением служебных обязанностей, либо вследствие

заболевания, полученного в период прохождения службы в органах внутренних дел;

3) *инвалидам I и II групп*, инвалидность которых наступила вследствие увечья или иного повреждения здоровья, полученных в связи с выполнением служебных обязанностей, либо вследствие заболевания, полученного в период прохождения службы в органах внутренних дел.

В-третьих, получение сотрудниками ОВД РФ, содержащимися за счет средств федерального бюджета и увольняемыми со службы по достижении ими предельного возраста пребывания на службе или по состоянию здоровья, или в связи с организационно-штатными мероприятиями, с общей продолжительностью службы в календарном исчислении составляет 10 лет и более, принятыми на учет в качестве нуждающихся в жилых помещениях, предоставляемых по договорам социального найма федеральным органом исполнительной власти, в котором проходят службу указанные сотрудники, ***социальной выплаты, удостоверяемой сертификатом***, в порядке, установленном Правительством РФ [85].

Жилое помещение предоставляется сотруднику в собственность или по договору социального найма в рамках нормы предоставления жилой площади, которая составляет:

- 1) 33 кв. м общей площади жилого помещения – на одного человека;
- 2) 42 кв. м общей площади жилого помещения – на семью из двух человек;
- 3) 18 кв. м общей площади жилого помещения на каждого члена семьи – на семью из трех и более человек.

В-четвертых, сотрудники, не имеющие жилья в населенном пункте по месту службы, обеспечиваются служебным жилым помещением. В частности, ***не позднее 6 месяцев со дня вступления в должность сотрудник полиции, замещающий должность участкового уполномоченного полиции, обеспечивается служебным жилым помещением, если он не имеет жилого помещения на территории соответствующего муниципального образования.***

Сотрудникам органов внутренних дел может быть предоставлено жилое помещение и в *специализированном жилищном фонде*, например в общежитии. ***В случае невозможности предоставить жилое помещение*** из специализированного жилищного фонда, сотруднику выплачивается ежемесячная денежная компенсация за наем (поднаем) жилого помещения.

Таким образом, право на жилье, являясь одним из неотъемлемых конституционных прав граждан, обеспечено и гарантировано государством. Исключением из этого правила может быть только ненадлежащее исполнение гражданами жилищных обязанностей и лишить гражданина жилья можно только по судебному решению. Жи-

жилищные правоотношения по своей правовой природе являются комплексными и урегулированы несколькими отраслями права, что создает объемную правовую базу и некоторые затруднения в правоприменительной практике.

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие и основания возникновения жилищных правоотношений.
2. Договор социального найма жилого помещения: понятие, содержание, основания изменения и прекращения.
3. Договор коммерческого найма жилого помещения: понятие, содержание, основания изменения и прекращения.
4. Пользование жилыми помещениями членами семьи нанимателя и собственника жилого помещения.
5. Расторжение договора найма жилого помещения по инициативе наймодателя.
6. Какие существуют способы удовлетворения потребностей сотрудников полиции в жилье?

Глава 4. Гражданско-правовые обязательства выполнения работ

§ 1. Понятие и содержание договора подряда.

§ 2. Виды договора подряда.

§ 3. Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.

§1. Понятие и содержание договора подряда

1.1. Экономико-правовое значение договоров подрядного типа

Подрядные договорные обязательства, как правило, имеют место там и всегда, где речь идет о работах, имеющих определенный, отдельный от них результат, при этом сторона, которая выполняет работы, сама же их и организует. Результатом работы обычно служит создание новой вещи: от пошитого костюма до выстроенного здания или сооружения.

Обязательства по выполнению работ юридически оформлялись еще в римском праве. По договору *locatio-conductio operis*, одно лицо отдавало другому за вознаграждение определенное количество своего труда, необходимого для производства какой-либо работы [171, с.209.]. В конструкции римского права договоры подряда и оказания услуг не разделялись.

Экономико-правовое значение договора подряда проявляется в том, что по аналогии с куплей-продажей и оказанием услуг, как объект гражданского (торгового) оборота служит существенным источником ВВП, юридически оформляет экономические отношения по выполнению работ, имеющих при этом гражданско-правовую природу осуществления деятельности (совершения действий) определенным лицом (подрядчиком), которая завершается созданием конкретного овеществленного результата и передачей его к другому лицу (заказчику).

В договорных обязательствах подряда участвует, по сути, весь спектр лиц, обладающих гражданской правосубъектностью, включая и органы (организации, подразделения) внутренних дел РФ для целей удовлетворения своих государственных нужд (потребностей) (строительство зданий (сооружений), капитальный ремонт зданий, ремонт и обслуживание оборудования (техники) и т.д.), с той особенностью, что *процедура заключения договоров подчинена*, аналогично договору купли-продажи, системе специальных норм, в частности Федеральному закону от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» [49], а также иным подзаконным нормативным правовым актам.

Договоры подряда следует отличать от следующих схожих договоров.

Если исходить из того, что в основе подряда лежит работа (деятельность) подрядчика, тогда договор подряда имеет схожие черты с *трудовым договором*, по которому человек условно «продает» свой труд. Однако это два самостоятельных разноотраслевых договора, которые отграничиваются тем, что:

договор подряда: правовая цель – получение конкретного результата и передача его заказчику, а не выполнение работы как таковой; подрядчик остается самостоятельным хозяйствующим субъектом и действует на свой риск;

трудовой договор: работник обязуется выполнять определенную трудовую функцию; включается в состав персонала; подчиняется режиму труда; работает под контролем и руководством работодателя; не несет риска, связанного с трудом.

Кроме того, подрядные отношения следует отличать и от отношений *купли-продажи*. Ведь и в том и в другом случае за плату передается определенная вещь. Однако в случае с куплей-продажей это может быть и право (например, право требования по ценным бумагам) и сугубо не овеществленный предмет (энергия), а в договорах подряда продается не столько сама вещь, сколько процесс ее создания или переработки.

Правовая природа договор подряда имеет схожую конструкцию и с договором *возмездного оказания услуг*, так как в обеих договорных конструкциях предмет имеет форму определенной деятельности (действий). Однако результат этих действий в подрядных отношениях всегда осязаем и является самостоятельной вещью (построенный дом), тогда как результат оказания услуг чаще всего не виден и не ощущаем (образовательные, юридические услуги), а если и виден, то, как правило, не отделим от человека (парикмахерские услуги).

Таким образом, **договор подряда является самостоятельным, поименованным договором в системе гражданско-правовых договорных конструкций, с присущими ему юридическим признаками:**

во-первых, договор подряда оформляет действия по созданию или переработке, обработке вещи, иначе, **порождает овеществленный результат;**

во-вторых, данные отношения **всегда возмездны;**

в-третьих, овеществленный результат подряда представляет самостоятельный объект, участвующий в гражданско-правовом обороте, посредством **перехода права собственности на него другому лицу.**

Договорные отношения подряда непосредственно регулируется нормами гл. 37 ГК РФ и имеют несколько разновидностей: **бытовой подряд, строительный подряд, выполнение проектных и изыскательских работ.**

К этой группе обязательственных правоотношений относится также выполнение *научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ* (гл. 38 ГК РФ).

1.2. Понятие, юридическая характеристика и элементы договора подряда

В соответствии со ст. 702 ГК РФ **договор подряда** представляет собой соглашение, согласно которому одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Из определения можно видеть, что данный договор **по юридической конструкции** является консенсуальным, двусторонне-обязывающим, возмездным.

Сторонами договора являются:

заказчик – сторона, которая поручает другой стороне выполнение определенной работы;

подрядчик – сторона, которая обязуется выполнить работу.

Если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлекать других лиц, поручая им выполнение части работ. В этом случае подрядчик становится *генеральным подрядчиком*, а привлеченное им лицо – *субподрядчиком* (ст. 706 ГК РФ), это так называемая *система генерального подряда*.

И заказчиком, и подрядчиком могут быть как граждане, так и юридические лица. Особенности статуса могут быть предусмотрены в отдельных видах договора. Например, заказчиком по договору бытового подряда могут быть только физические лица.

В случае множественности лиц на стороне подрядчика, закон предусматривает два варианта: при неделимости предмета обязательства подрядчики выступают в отношениях с заказчиком как солидарные должники (в части обязанности выполнить работу и сдать ее результат) и как солидарные кредиторы (в части права требовать принятия и оплаты работы). В случае если предмет обязательства делим, а также в других случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором, каждый из подрядчиков имеет права и обязанности в пределах своей доли.

Форма договора подряда должна соответствовать общим правилам о форме сделок (ст. 158–161 ГК РФ). Наиболее распространена простая письменная форма.

Предмет договора подряда. Понимание сути предмета подряда в теории и на практике имеет дискуссионный характер.

Из статьи 702 ГК РФ вытекает, что предметом является и работа, и результат, но если опираться на ст. 704, 708, 709, 710, то, согласно этим статьям, предметом является только работа как определенная

деятельность. В силу этого судебная практика в одном случае исходит из того, что условие о предмете должно позволять определить содержание и объем выполняемых работ [120], в другом случае в качестве предмета договора признает наименование работ или их результат.

Представляется, что исходя из сути дефиниции договора подряда, целесообразно в **качестве предмета признавать работу (как определенную деятельность) и ее овеществленный результат** как единое целое, в противном случае трансформируется сама правовая природа данных договорных обязательств.

Исходя из норм закона, работа в договоре подряда представляет собой:

- *изготовление* – процесс создания какой-либо вещи. В результате данных действий появляется новый объект, например, жилой дом, шкаф;

- *переработку* – преобразование чего-либо во что-либо иное [175, с. 356]. Когда изначальная вещь утрачивает свои свойства, но появляется новая вещь, например, из старого шкафа сделали кровать. Достаточно популярным видом подряда сейчас является переработка мусора. Когда ненужные (отслужившие свой срок, использованные) вещи обретают новую жизнь, становятся совершенно другими объектами;

- *обработку* – выделку, улучшение вещи приложением труда [151, с.448]. Новая вещь в данном случае не получается, а старая приобретает новый вид, например, огранка драгоценных камней улучшает их внешний вид и повышает стоимость;

- *выполнение другой работы*. Данная работа также должна иметь овеществленный результат, например, установка окон, теплого пола в квартире.

Во всех случаях **целью** договора подряда будет являться получение *овеществленного результата* в виде вновь созданной, улучшенной или видоизменной вещи, права на которую подрядчик передает заказчику, имеющего правовой интерес в пользовании данной вещью.

Существенные условия договора подряда. В первую очередь таковым **является условие о предмете** договора подряда, а также **срок исполнения** работы.

Хотя в ГК РФ нет прямого указания на то, что срок выполнения работ является существенным условием договора подряда, вопрос о существенности данного условия договора подряда решен судами однозначно. Арбитражные суды, включая Верховный Суд, а в свое время и Высший Арбитражный Суд РФ, считают такой срок существенным условием договора подряда [120; 121].

В договоре подряда указываются **начальный и конечный сроки** выполнения работы (п.1 ст. 708 ГК РФ). Кроме того, сторонами

могут определяться и **промежуточные сроки** для принятия отдельных этапов работ.

С момента заключения договора *зафиксированные в нем сроки становятся обязательными для обеих сторон, их изменение может быть произведено только в случаях и порядке, предусмотренных договором* (п.2 ст.708 ГК РФ). Если стороны не установили в договоре срок принятия работы, то заказчик должен принять работу немедленно после сообщения подрядчика о ее готовности. В подрядных обязательствах применяются общие правила о досрочном исполнении обязательств (ст.315 ГК РФ). При этом невыполнение работы к обусловленному сроку (это может быть срок окончания работы, срок начала работы или промежуточные сроки), равно как и непринятие заказчиком выполненной работы в срок, является нарушением обязательства, именуемым просрочкой.

Ценой в договоре подряда является *денежная сумма, которую заказчик обязуется уплатить подрядчику за выполнение работы*. Цена определяется соглашением сторон путем указания в договоре конкретной суммы или способа ее определения. Если цена в договоре не определена, то она определяется в соответствии с правилом п. 3 ст. 424 ГК РФ.

Цена в договоре подряда складывается *из вознаграждения, уплачиваемого подрядчику за выполненную работу, и компенсации издержек подрядчика*. К издержкам подрядчика относятся стоимость услуг, предоставляемых подрядчику третьими лицами.

Цена за комплекс работ может быть представлена в виде **сметы**, которая будет являться частью договора и прилагаться к нему. Смета может быть *твердой* (не подлежащей изменению) и *приблизительной* (может уточняться по мере производства работ).

1.3. Содержание договора подряда

Содержание договора составляют права и обязанности сторон.

Права и обязанности подрядчика. Из содержания договора следует, что **основными обязанностями подрядчика являются:** *выполнение работы в соответствии с договором и сдача этой работы заказчику в оговоренный срок*.

По общему правилу работа должна выполняться из материала подрядчика и его средствами (*иждивением подрядчика*), если иное не установлено законом или договором (п. 1 ст. 704 ГК РФ). При выполнении работы из своего материала подрядчик несет ответственность за доброкачественность этого материала, как продавец перед покупателем при продаже товаров ненадлежащего качества (п. 5 ст. 723 ГК РФ). Если же работа выполняется из материала заказчика (*иждивением заказчика*), то на подрядчика возлагается обязанность бережного расходования материала заказчика, он несет ответственность за неправильное использование материала, а по выполнении всей работы

обязан представить отчет в расходовании материала и возвратить заказчику его остатки (п. 1 ст. 716 ГК РФ).

Подрядчик обязан проверить доброкачественность предоставляемого заказчиком материала при его приемке.

Подрядчик обязан принять все меры к обеспечению сохранности вверенного ему заказчиком имущества и несет ответственность за всякое упущение, повлекшее за собой его утрату или повреждение (ст. 714 ГК).

Риск случайной гибели или случайного повреждения материалов, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного используемого для исполнения договора имущества несет предоставившая их сторона. Риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик. *Подрядчик выполняет работу на свой риск, что означает, что риск недостижения результата работы он несет самостоятельно.*

Работа должна быть выполнена *по заданию заказчика*, т.е. в соответствии с теми требованиями, которые заказчик определил в договоре, техническом задании, прилагаемом к договору, или квитанции в договоре бытового подряда.

Работа должна быть выполнена в установленные договором *сроки*. Несоблюдение подрядчиком сроков, установленных в договоре, квалифицируется как просрочка, которая предоставляет заказчику право отказаться от договора и потребовать возмещения убытков, если окончание работы к обусловленному сроку становится явно невозможным (п. 2 ст. 715 ГК РФ).

Подрядчик должен выполнить работу *доброкачественно*, т.е. без недостатков, делающих использование изготовленной вещи по назначению непригодным, а также в точном соответствии с заданием заказчика. Кроме того, работа должна соответствовать требованиям ГОСТ или иной нормативно-технической документации, а при отсутствии таковой – обычно предъявляемым требованиям (ст. 721 ГК РФ). В случае обнаружения недостатков подрядчик обязан их устранить за свой счет.

Действующим законодательством на подрядчика возлагается дополнительная обязанность по передаче заказчику *информации*, касающейся эксплуатации или иного использования предмета договора подряда (ст. 726 ГК РФ). Еще одна норма о передаче информации направлена на охрану коммерческой тайны, ставшей известной сторонами при выполнении договора подряда (ст. 727 ГК РФ).

Помимо обязанностей законом предусмотрены ***права подрядчика***.

Во-первых, подрядчик имеет право не приступать к работе или *приостановить* уже начатые работы, когда заказчик нарушает договор.

Во-вторых, законодатель предоставил подрядчику право использовать такую меру обеспечения, как *удержание* в случае отказа (уклонения) заказчика от приемки результата работы. По истечении месяца со дня, когда согласно договору результат работы должен быть передан заказчику, и при условии последующего двукратного предупреждения заказчика, подрядчик имеет право продать результат работы, а вырученную сумму внести на имя заказчика в депозит, удержав при этом все причитающиеся платежи (п. 6 ст. 720 ГК РФ).

В-третьих, подрядчик имеет право требовать от заказчика *возмещения убытков*, которые возникли вследствие неоказания заказчиком содействия в выполнении работ, что нередко признается существенным нарушением условий договора [123].

В-четвертых, согласно ст. 710 ГК РФ, когда при должной экономии ресурсов расходы подрядчика оказались меньше рассчитанных изначально, он имеет право получить полную оплату, если данная экономия не сказалась на качестве работ.

Права и обязанности заказчика

Из конструкции договора следует, что *основной обязанностью заказчика является принятие работы и ее оплата*.

При анализе норм, входящих в гл. 37 ГК РФ, можно также выделить следующие *обязанности заказчика*:

- при выполнении работ из материалов заказчика предоставление качественных материалов в надлежащее время и замена некачественных по требованию подрядчика;
- оказание содействия подрядчику при выполнении работ;
- осуществление приемки выполненной работы в установленный срок (осмотреть ее и при обнаружении явных недостатков немедленно заявить об этом подрядчику, в противном случае заказчик теряет право в дальнейшем ссылаться на недостатки работы, которые могли быть установлены при обычном способе приемки (п. 2, 3 ст. 720 ГК РФ).

Заказчик, обнаруживший после приемки работы отступления в ней от договора подряда или иные недостатки, которые не могли быть обнаружены при обычном способе приемки (скрытые недостатки), обязан известить подрядчика об этом в разумный срок по их обнаружении (п. 4 ст. 720 ГК РФ).

Законом предусмотрен также достаточно большой перечень *прав заказчика* (ст. 715 ГК РФ):

- имеет право контролировать процесс работы, уточняя свои требования, проверяя качество работ на разных этапах, давая указания о способе их выполнения, не изменяя существа задания, требуя от подрядчика предоставления информации;
- если будет очевидно, что работа не будет выполнена должным образом, заказчик вправе вмешаться, установив подрядчику разумный срок для устранения недостатков, если же подрядчик не исправит недостатки к установленному сроку, заказчик вправе отказаться от дого-

вора либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а сверх того потребовать возмещения убытков (п. 3 ст. 715 ГК РФ);

- при обнаружении недостатков заказчик вправе требовать безвозмездного устранения недостатков в работе в разумный срок; соразмерного уменьшения установленной за работу цены; возмещения понесенных заказчиком необходимых расходов по исправлению своими средствами недостатков работы при условии, что такое право предусмотрено договором; расторжения договора и возмещения убытков (п. 3 ст. 723 ГК РФ);

- имеет право требовать досрочного расторжения договора и взыскания убытков с подрядчика в случаях, когда подрядчик своевременно не приступает к выполнению работы либо выполняет ее настолько медленно, что окончание ее к обусловленному сроку становится явно невозможным;

- имеет право в любой момент отказаться от исполнения договора, возместив подрядчику понесенные убытки.

В случае прекращения договора подряда по основаниям, предусмотренным законом или договором, до приемки заказчиком результата работы, выполненной подрядчиком, заказчик вправе требовать передачи ему результата незавершенной работы с компенсацией подрядчику произведенных затрат.

§ 2. Виды договора подряда

2.1. Бытовой подряд (ст.730-739 ГК РФ)

По договору бытового подряда *подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу.*

Специфика правовой конструкции бытового подряда заключается в его предмете и субъектном составе.

Предмет договора бытового подряда есть результат работы, удовлетворяющий бытовые и иные личные потребности заказчика.

Заказчиками выступают физические лица, имеющие правовой интерес в дальнейшем использовании результата работ для удовлетворения своих семейно-бытовых и иных личного характера потребностей, в силу чего заказчик имеет статус потребителя. В связи с этим на данные отношения распространяет свое действие Закон «О защите прав потребителей».

Подрядчиками в бытовом подряде выступают физические лица, имеющие статус индивидуальных предпринимателей, либо коммерческие юридические лица.

Потребительский характер договора, его особый статус заказчика логичным образом придают данному договору *публичный характер, как следствие*, подрядчик не может выбирать контрагента и должен оказывать свои услуги всем обратившимся на одних условиях.

Учитывая публичность договора и требования законодательства о защите прав потребителей, на подрядчика возлагается *обязанность по предоставлению заказчикам до заключения договора информации о себе, правилах выполнения работ, правах заказчиков и т.п.*

Подрядчик, не предоставивший заказчику информации о работе, несет ответственность и за те недостатки работы, которые обнаружались после ее передачи заказчику вследствие отсутствия у него такой информации (п. 2 ст. 732 ГК РФ).

Работа должна быть выполнена по заданию заказчика, т.е. в соответствии с теми требованиями, которые заказчик определил в договоре, техническом задании, прилагаемом к договору или квитанции. В качестве гарантии защиты интересов заказчика в п. 1 ст. 731 ГК РФ установлено, что подрядчик не вправе навязывать заказчику включение в договор бытового подряда дополнительной работы или услуги, а заказчик вправе отказаться от оплаты работы или услуги, не предусмотренной договором.

Наряду с общими требованиями, предусмотренными нормами о подряде, в бытовом подряде особо устанавливаются *правила оценки и расчетов за материалы* (ст. 734 ГК РФ). Если работа выполняется из материала подрядчика, то для защиты интересов заказчика от последствий возможных изменений цен закон требует, чтобы материал был оплачен заказчиком при заключении договора полностью или в части, указанной в договоре. В этом случае последующее изменение цен на материал не повлечет перерасчета (ст. 733 ГК РФ). При выполнении работы из своего материала подрядчик несет ответственность за доброкачественность этого материала, как продавец перед покупателем при продаже товаров ненадлежащего качества (п. 5 ст. 723 ГК РФ). Если же работа выполняется из материала заказчика, то на подрядчика возлагается обязанность бережного расходования материала заказчика, он несет ответственность за неправильное использование материала, а по выполнении всей работы обязан представить отчет в расходовании материала и возвратить заказчику его остатки (п. 1 ст. 716 ГК РФ).

Правила бытового обслуживания населения предусматривают, что *договор должен заключаться в письменной форме, например, в форме выдаваемой подрядчиком квитанции*. Несоблюдение письменной формы не влечет недействительности договора, но лишает стороны права в случае спора ссылаться на свидетельские показания.

Для бытового подряда предусмотрены *особенности последствий неявки заказчика за результатом работы*. В отличие от общей нормы п. 6 ст. 720 ГК РФ, специальное правило ст. 738 ГК РФ за-

*крепляет право подрядчика продать результат работы **только по истечении двух месяцев со дня письменного предупреждения** заказчика о необходимости его получения.*

2.2. Строительный подряд (ст.740-757 ГК РФ)

*По договору строительного подряда **подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.***

Отношения строительного подряда регулируются не только нормами гл. 37 ГК РФ, но и иными специальными нормативными правовыми актами: Градостроительным кодексом РФ [13], Федеральными законами «Об архитектурной деятельности в РФ» [56], «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» [71] и др. Особая роль в правовом регулировании строительного подряда принадлежит строительным нормам и правилам (СНиП).

***Предметом договора** являются действия (деятельность) по строительству или реконструкции предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта, а также по выполнению монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ (ст. 740 ГК РФ).*

Из анализа содержания предмета договора следуют его **особые юридические свойства**: 1) выполнение работ на объекте, неразрывно связанном с землей; 2) сложность и значимость выполняемых работ, влияющих на прочность и нормальное функционирование здания (сооружения).

Широкий спектр строительных работ, являющихся по своему содержанию технически сложными, рисковыми с позиции возможных последствий их некачественного проведения, предъявляет особые требования к субъектному составу на стороне **подрядчика**, в части их **квалификации, необходимости обладания определёнными навыками и знаниями**. Подрядчик, выполняющий работы (индивидуальный предприниматель или юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы), должен иметь лицензию в части приобретения права выполнения строительных работ. Действующее законодательство лицензирование строительных компаний заменило членством в саморегулируемых организациях (СРО).

Договор строительного подряда с подрядчиком, не имеющим членства в СРО, может быть признан недействительным в порядке, предусмотренном ст. 173 ГК РФ, т.е. по иску самого подрядчика, его учредителя (участника) или государственного органа, осуществляющего контроль за строительной деятельностью, и только в случае, ес-

ли заказчик знал или заведомо должен был знать об отсутствии лицензии у подрядчика.

Строительный подряд, как правило, реализуется *по системе генерального подряда*, когда для выполнения отдельных работ привлекаются субподрядчики, обладающие специальными профессиональными навыками для проведения отдельных работ. Например, для выполнения проекта здания, для производства отделочных, пусконаладочных работ необходимы разные специалисты.

Заказчиком по договору может быть любой субъект гражданских правоотношений, обладающий соответствующей правосубъектностью. Однако для контроля и приемки работ строительного подряда в силу, как правило, отсутствия у заказчика соответствующих профессиональных навыков им могут привлекаться специалисты. Статьей 749 ГК РФ предусмотрено привлечение инженера (инженерной организации), который от имени заказчика может контролировать ход работ и давать указания подрядчику.

Существенными условиями строительного подряда выступают *предмет, цена и срок*.

Цена в силу широкого спектра выполняемых работ, как правило, имеют форму *сметы, представляющей* собой денежное выражение работ, подлежащих выполнению. Договором может быть предусмотрена твердая цена, которая предполагается неизменной на весь период строительства. Однако, учитывая длительность строительства и инфляцию, стороны редко применяют твердые цены.

Согласно ст. 740 ГК РФ, строительные работы должны выполняться подрядчиком в установленный договором срок.

Ввиду содержательной сложности предмета подрядных отношений, связи объекта с землей законодатель в ст. 747 ГК РФ предусмотрел *дополнительные обязанности заказчика*, в которые входят: своевременное предоставление для строительства земельного участка; передача подрядчику в пользование необходимых для осуществления работ зданий и сооружений; обеспечение транспортировки грузов в нужный адрес; обеспечение подводки сетей энергоснабжения, водопровода и оказания других услуг, необходимых подрядчику для своевременного выполнения работ.

В отношении подрядчика также предъявляются дополнительные требования о необходимости соблюдения закона и иных правовых актов об охране окружающей среды и о безопасности строительных работ. Кроме того, в случае отступления от требований технической документации, подрядчик будет нести дополнительную ответственность, если такие изменения повлияли на прочность конструкции либо на иные важные характеристики объекта строительства (например, на мощность предприятия).

2.3. Договор на выполнение проектных и изыскательских работ

Еще одной разновидностью договора подряда являются работы по подготовке и составлению технической документации.

Согласно ст. 758 ГК РФ, по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ *подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат.*

В данных договорных отношениях своей спецификой выделяются предмет и исполнитель.

Начнем с *предмета договора*. Здесь специфичен и сам характер работ, и их результат.

Данные работы, как правило, предшествуют строительным работам. Согласно ст. 47 Градостроительного кодекса РФ, инженерные изыскания производятся для подготовки проектно-технической документации, строительства, реконструкции объектов капитального строительства. Подготовка и реализация проектно-технической документации без выполнения соответствующих инженерных изысканий не допускаются.

Разработке проектной документации на сложный объект, как правило, предшествует проведение инженерных и иных изысканий (геодезических, геологических, экологических, гидрологических и др.), следовательно, в понятие «**изыскательские работы**» входит деятельность специалиста по получению и фиксации сведений:

- о природных условиях территории, на которой будут осуществляться строительство или реконструкция объектов;
- о факторах техногенного воздействия на окружающую среду, прогнозе их изменения;
- необходимых для основания компоновки зданий, строений, сооружений, принятия конструктивных и объемно-планировочных решений в отношении этих зданий, строений, сооружений,
- влияющих на проектирование инженерной защиты таких объектов, на разработку мероприятий по охране окружающей среды;
- необходимых для проведения расчетов оснований, фундаментов и конструкций зданий, строений, сооружений;
- необходимых для разработки решений о проведении профилактических и других мероприятий, выполнении земляных работ, а также для подготовки решений по вопросам, возникшим при подготовке проектно-технической документации, ее согласовании или утверждении.

Инженерные изыскания завершаются передачей заказчику результатов указанных работ в виде *заключений, описаний, технических обмеров, справочных материалов* и иных подобных документов. При

необходимости данная документация должна быть согласована с государственными органами или органами местного самоуправления.

Выполнение **проектных работ** заключается в подготовке на основе проведенных изысканий проектно-технической документации, определяющей архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства или реконструкции его объектов.

В результате произведенного архитектурно-строительного проектирования составляются *проекты строительства и сметы* к ним, а завершается указанный этап экспертизой проектно-технической документации с последующей передачей ее заказчику.

В комплекс проектно-технической документации обычно включается *технико-экономическое обоснование, чертежи, пояснительные записки* и другие материалы, необходимые для осуществления намеченного строительства или реконструкции здания (сооружения).

Эти работы являются начальным и промежуточным этапом производства строительных работ и, соответственно, предшествуют заключению договора строительного подряда. Таким образом, результат работы проектировщиков и изыскателей в полной мере можно оценить лишь после производства всех строительных работ и запуска объекта строительства в эксплуатацию. С учетом этого обстоятельства ответственность подрядчика по данным договорам распространяется на случаи, когда указанные недостатки обнаруживают себя в ходе строительства и последующей эксплуатации объекта, созданного на основе соответствующих данных изыскательских работ и проектно-технической документации (п. 1 ст. 761 ГК РФ).

Очевидно, что такие работы могут осуществляться только специалистами. Как установлено ст. 47 Градостроительного кодекса РФ, подрядчиками по договору о выполнении инженерных изысканий могут выступать только индивидуальные предприниматели или юридические лица, которые являются членами саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, если иное не предусмотрено настоящей статьей. Выполнение инженерных изысканий по таким договорам обеспечивается специалистами по организации инженерных изысканий (главными инженерами проектов).

Работы по договорам о подготовке проектной документации, как предусмотрено п. 4 ст. 48 Градостроительного кодекса РФ, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области архитектурно-строительного проектирования. Выполнение работ по подготовке проектной документации по таким договорам обеспечивается специалистами по организации архитектурно-строительного проектирования (главными инженерами проектов, главными архитекторами проектов).

В итоге можно сделать вывод о специфичности данного вида договора подряда, т.к. он может быть выполнен только квалифицированными специалистами, а результат такой работы, полученный в виде определенной документации, может быть проверен на качество только после окончания строительных работ и начала использования объекта строительства.

2.4. Подрядные работы для государственных или муниципальных нужд

Данный вид договора касается выполнения подрядных работ для специальных заказчиков. Специфика договора заключается не в его предмете или содержании, а в том, что работы (любой вид подрядных работ из рассмотренных выше, кроме бытового) выполняются в целях удовлетворения государственных или муниципальных нужд.

Что же особенного предусмотрел законодатель для заключения и исполнения подобных договоров?

Во-первых, ст.763 ГК РФ установлено, что договоры на выполнения подрядных работ для государственных или муниципальных нужд исполняются по контракту. Соответственно, по *государственному контракту заказчиками* могут выступать государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, а также казенные учреждения и иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации. По *муниципальному контракту* заказчиками будут выступать органы местного самоуправления, а также иные получатели средств местных бюджетов.

Во-вторых, контракт может быть заключен только при соблюдении процедуры размещения заказа, предусмотренной федеральным законодательством. Например, согласно Федеральному закону «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» [49] или Федеральному закону «О государственном оборонном заказе» [42], определение поставщика (подрядчика, исполнителя) начинается с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд (федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации) или муниципальных нужд либо с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается заключением контракта. В данном случае нормы Гражданского кодекса РФ носят отсылочный характер, и подробное регулирование таких подрядных отношений будет осуществляться указанными федеральными законами.

Статьей 4 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» предусмотрено, что контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности ин-

формации, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок. В целях информационного обеспечения и контроля за данной деятельностью создана специальная единая информационная система.

Заключение контрактов начинается с планирования необходимых закупок путем составления, утверждения и ведения планов-графиков.

Цена контракта должны устанавливаться путем применения метода анализа рынка, нормативного, тарифного, проектно-сметного и затратного методов.

Подрядчиков выбирают путем проведения *конкурсов* (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), *аукционов* (электронный аукцион, закрытый аукцион), *запроса* предложений, с учетом указанных выше принципов. Данные конкурсы и аукционы проводятся на специальных электронных площадках у операторов, соответствующих требованиям законодательства.

Подрядчики, предлагающие свои услуги по выполнению государственного или муниципального заказа, должны зарегистрироваться в единой информационной системе, предоставив информацию о себе и документы о своей деятельности в электронной форме.

Для оценки заявок, окончательных предложений участников закупки заказчик в документации о закупке устанавливает следующие критерии:

- цена контракта, сумма цен единиц товара, работы, услуги;
- расходы на использование результатов работ;
- квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Содержание контракта определяется в соответствии с объявленными условиями конкурса и представленным на конкурс предложением подрядчика, признанного победителем конкурса. Если контракт заключается на срок более чем три года и цена контракта составляет более чем 100 млн руб., то он должен включать в себя график исполнения контракта. Одним из обязательных условий контракта является включение обеспечительных мер на случай нарушения обязательств сторон.

Третья особенность касается изменения государственного (муниципального) контракта, которое возможно при уменьшении средств соответствующих бюджетов. В таком случае могут быть скорректиро-

ваны и сроки и условия выполнения работ с возмещением подрядчику убытков.

Все остальные особенности заключения и исполнения договоров подряда для государственных и муниципальных нужд будут зависеть от вида выполняемой работы и статуса заказчика.

Не следует забывать, что к регулированию любого вида договора подряда применяются также общие положения о договоре подряда, а также в некоторых случаях могут субсидиарно применяться нормы о договоре купли-продажи.

§3. Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

Главой 38 ГК РФ отдельно предусмотрено регулирование договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ. То есть, несмотря на схожесть, законодатель не отнес данный вид договора к подряду. Попробуем разобраться почему.

По договору на выполнение научно-исследовательских работ (НИР) исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских (ОКР) и технологических работ (ТР) - разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

В данной договорной конструкции заключено три вида договоров. Определений указанных работ Гражданский кодекс РФ не содержит. Попробуем их разграничить, определив предмет каждого из трех договоров.

Предметом договора на выполнение НИР является интеллектуальная деятельность, результатом которой является новое научное знание, получившее объективную форму. Результат НИР может охраняться авторским правом, а может и не являться объектом авторских прав. Из положений Федерального закона «О науке и государственной научно-технической политике» [41] можно сделать вывод, что *научно-исследовательская работа* – это работа научного характера, связанная с научным поиском, проведением исследований, экспериментами в целях расширения имеющихся и получения новых знаний, проверки научных гипотез, установления закономерностей, научных обобщений и обоснований в целях их последующего практического применения и (или) на применение новых знаний.

Согласно ч.1 ст. 770 ГК РФ, исполнитель обязан провести научные исследования лично. Привлекать к данной работе третьих лиц можно только с согласия заказчика.

Согласно ГОСТ 15.101-98 [104], научно-исследовательская работа считается реализованной, если ее результаты использованы при разработке:

- основных направлений или федеральных (региональных, межгосударственных) целевых программ развития техники;
- новых (модернизации существующих) образцов продукции или их составных частей;
- технических заданий, по которым разрабатывают новые (модернизируют существующие) образцы продукции;
- решения о коренном изменении направлений отдельных научно-исследовательских, опытно-конструкторских или опытно-технологических работ;
- технических заданий на другие НИР;
- нормативных, технических и организационно-методических документов (стандартов, положений, методик, инструкций, руководств), используемых при разработке, производстве, эксплуатации и ремонте продукции;
- программ и методик испытаний новых (модернизированных) образцов продукции.

Результаты НИР могут содержать конфиденциальные сведения, которые должны сохраняться в тайне как заказчиком, так и исполнителем. При этом заказчик может использовать результаты в целях, указанных в договоре, а исполнитель – только в личных целях. Результаты НИР могут получить охрану как результаты интеллектуальной деятельности по правилам ч. IV ГК РФ.

Исходя из определения, предметом договоров на выполнение ОКР и ТР является работа, обусловленная сторонами, результатом которой является образец нового изделия, конструкторская документация на него или новая технология.

Разграничим эти два вида работ.

Опытно-конструкторская работа – совокупность работ, направленных на разработку конструкторской и технологической документации, изготовление по ним опытного образца (опытной партии), а также проведение испытаний опытного образца изделия (опытной партии) с последующей корректировкой документации и принятием решения о возможности серийного изготовления продукции.

Выполнению данной работы может предшествовать научно-исследовательская работа, в ходе которой и вырабатывается концепция создания необходимого заказчику продукта. В таком случае можно сказать, что опытно-конструкторские работы – это подтверждение результатов проведенных исследований в виде создания опытных образцов в целях последующего их применения при производстве новых видов продукции, работ, услуг [167, с. 68-72]. Если же НИР не прово-

дилась, то ОКР предшествует разработке технического задания и его согласование с заказчиком.

Технологические работы представляют собой комплекс работ по созданию новых веществ, материалов и (или) технологических процессов и по изготовлению технической документации на них. Данная работа является завершающей после этапов исследования и разработки образца, которая позволяет в итоге получить новый продукт или материал.

Основанием выполнения любой из трех видов работ будет являться техническое задание заказчика и договор с заказчиком. По результатам проведения НИР, ОКР и ТР может осуществляться экспертиза с участием специалистов с заключением о ее выполнении в соответствии с заданием и о пригодности или непригодности использования результата работы.

По завершении работы заказчик должен принять ее путем подписания акта приемки. В случаях, предусмотренных договором, могут составляться акты приемки после выполнения каждого этапа работы.

Права и обязанности сторон схожи с теми, что мы рассмотрели в договоре подряда.

По сути, данный договор представляет собой смешение договоров подряда и возмездного оказания услуг с применением норм о защите прав интеллектуальной собственности.

Следует отметить, что подразделения ОВД участвуют в соответствующих договорных конструкциях на стороне заказчика.

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие и юридическая характеристика договора подряда.
2. Чем отличаются гражданско-правовые отношения от трудовых правоотношений в аспекте юридической природы договора подряда?
3. Элементы договора подряда.
4. Содержание договора подряда.
5. Последствия нарушения условий договора подряда.
6. Общая характеристика отдельных видов договора подряда.
7. Понятие и содержание договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.

Глава 5. Договорные обязательства по оказанию услуг

§1. Понятие, юридическая характеристика и элементы договора возмездного оказания услуг.

§2. Понятие, юридическая характеристика и элементы договора хранения.

§3. Гражданско-правовые обязательства оказания услуг по перевозке.

§1. Понятие, юридическая характеристика и элементы договора возмездного оказания услуг

1.1. Общие положения

Общие правила о договоре возмездного оказания услуг содержатся в гл. 39 ГК РФ (ст. 779-783). В соответствии с п. 1 ст. 779 ГК РФ **по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.**

Из анализа определения договора возмездного оказания услуг (далее - ВОУ) напрашивается вывод, что обязательства ВОУ имеют единую содержательную природу с подрядоподобными договорами. *Однако этот вывод ошибочный, данные обязательства имеют различную правовую природу и выступают самостоятельными, отдельно поименованными гражданским законодательством договорами.*

Договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на осуществление иной деятельности, направленной на достижение определенного соглашения о вещественного результата и передачей его заказчику. В силу чего *предметом договора подряда всегда выступает некий овеществленный результат, отделимый от деятельности исполнителя* (вещь). Тогда как *оказание услуги не предполагает производства какого-либо овеществленного, материального результата.* Смысл договора состоит именно в оказании услуги (в совершении определенных действий или осуществлении определенной деятельности). В подрядных отношениях смысл обязательства состоит в том, чтобы передать полученный вещественный результат заказчику.

Однако в ходе осуществления отдельных услуг заказчик может получить вполне осязаемые результаты (например, письменный отчет оценщика или письменное заключение аудиторской или консалтинговой фирмы). Однако эти результаты являются частью действий, совершенных в рамках договора возмездного оказания услуг, они не являются тем правовым результатом, который ожидает заказчик, они, как правило, формализуют либо иным образом обеспечивают оценку

достигаемого овеществленного результата (например, акт проведения анализа бухгалтерской отчетности).

При оказании услуги продается не сам результат, а некие свойства отдельных действий либо деятельности услугодателя в целом, которые и удовлетворяют потребности заказчика [180]. Тем самым *оказание услуг как некая деятельность не порождает новый материальный объект, как и не меняет его физические характеристики, что имеет место в подрядоподобных договорах, предоставление услуги не приводит к возникновению какого-либо субъективного вещного права, как при купле-продаже, дарении, мене, аренде, а лишь порождает субъективное право заказчика на удовлетворение своих потребностей за счет «употребления» свойств этой деятельности (информационной, образовательной, правовой, медицинской и др.)*.

Отсутствие овеществленного результата при оказании услуг определяет еще одну их особенность: **исполнитель не всегда может гарантировать достижение положительного результата**. Отчасти это связано и с личными особенностями заказчиков, поскольку многие услуги (например, по обучению) заключаются при определенном воздействии на личность заказчика. Учитывая, что люди обладают различными способностями, результат от оказания одной и той же услуги может быть тоже различным.

Договор ВОУ является консенсуальным, возмездным и двусторонне-обязывающим.

Элементы договора

Сторонами договора возмездного оказания услуг являются **исполнитель**, т.е. лицо, предоставляющее услуги, и **заказчик** - лицо, которому услуга предоставляется. Ими могут выступать как граждане, так и юридические лица. Исполнители услуг должны быть субъектами предпринимательской деятельности, состоять на учете в налоговых органах, что подтверждается данными о государственной регистрации. При этом в ряде случаев к исполнителю могут быть предъявлены дополнительные требования, предусмотренные законом или вызванные характером оказываемых услуг, например, наличие лицензии на осуществления определенной деятельности или специального образования. В ряде случаев одной из сторон договора может быть только юридическое лицо (такое требование предъявляется к исполнителю по договору оказания услуг телефонной связи и к заказчику по договору оказания аудиторских услуг).

Если услуги оказываются исключительно гражданину, *отношения сторон приобретают потребительский характер* и подпадают под действие норм Закона «О защите прав потребителей», что, в свою очередь, усиливает правовую охрану интересов граждан.

Предметом договора является **услуга, т.е. «совокупность определенных действий, не имеющая овеществленного результата»** [180].

В информационном письме Президиума ВАС РФ от 29 сентября 1999 г. № 48 «О некоторых вопросах судебной практики, возникающих при рассмотрении споров, связанных с договорами на оказание правовых услуг» [130] отмечается, что «договор возмездного оказания услуг может считаться заключенным, если в нем *перечислены определенные действия, которые обязан совершить исполнитель, либо указана определенная деятельность, которую он обязан осуществить*». Именно указанная деятельность или действия и составляют **предмет договора возмездного оказания услуг**.

Что касается **сроков исполнения договора**, то каких-либо жестких ограничений ГК РФ не устанавливает. В договоре может быть предусмотрен как срок начала деятельности, так и ее окончания (либо только начала). На практике срок исполнения договора определяется по соглашению сторон.

Форма договора ВОУ подчиняется общим правилам о форме сделок. В соответствии со ст. 161 ГК РФ сделки должны совершаться в простой письменной форме: сделки юридических лиц между собой и с гражданами; сделки граждан между собой на сумму, превышающую 10 000 руб., а в случаях, предусмотренных законом, - независимо от суммы сделки.

Как следует из ст. 779 ГК РФ, в основе исполнения услуги лежит задание заказчика. Требований к содержанию и форме такого задания закон не содержит. Характер услуги, ее объем и сложность самостоятельно определяются исполнителем. Например, при оказании различных медицинских услуг конкретный вид и объем услуги определяются исходя из состояния пациента и поставленного ему диагноза.

Вместе с тем задание заказчика может быть оформлено в виде заявки. Так, в сфере информационных услуг - это заявка на обеспечение доступа к информационным ресурсам исполнителя, при оказании рекламных услуг задание может быть включено в сам договор, заключенный между рекламодателем (заказчиком) и рекламным агентством (исполнителем).

Особенности правового регулирования возмездного оказания услуг:

1) общие положения возмездного оказания услуг содержатся в гл. 39 ГК РФ;

2) различным видам услуг посвящены специальные нормативные правовые акты, дополняющие и развивающие положения ГК РФ, в частности:

- в сфере образовательных услуг – Федеральный закон «Об образовании в Российской Федерации» [54];

- в сфере оказания информационных услуг - Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» [58];

- в сфере туризма - Федеральный закон «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» [68];

3) различным видам услуг посвящены специальные нормативные правовые акты, как постановления Правительства РФ, так и приказы федеральных министерств (ведомств). Например, в сфере оказания платных медицинских услуг действует Постановление Правительства РФ от 4 октября 2012 г. № 1006 «Об утверждении Правил предоставления медицинскими организациями платных медицинских услуг» [80] и др.

Законы и правила оказания тех или иных видов услуг соответствуют общим положениям гл. 39 ГК РФ, цель их принятия - более подробное и детальное регулирование порядка заключения и исполнения договоров об оказании соответствующих услуг.

Виды договоров возмездного оказания услуг

Пунктом 2 ст. 779 ГК РФ предусмотрено, что правила, установленные для договора возмездного оказания услуг, применяются и к ***договорам оказания услуг связи, медицинских, ветеринарных аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и иных***, за исключением услуг, оказываемых по договорам, предусмотренным ГК РФ, в том числе и гл. 37 ГК РФ.

Подчеркнем, что и правоохранительные органы РФ могут быть субъектами отношений ВОУ как на стороне услугодателя, так и заказчика. Например, до 2012 г. образовательные организации МВД РФ оказывали возмездные образовательные услуги (например, в ФГКОУ ВО ДВЮИ МВД РФ существовал факультет оказания платных образовательных услуг, где на платной основе обучались студенты), а сегодня подразделения вневедомственной охраны Росгвардии оказывают на возмездной основе услуги по охране имущества юридических и физических лиц.

1.2. Особенности исполнения договорных обязательств возмездного оказания услуг

Порядок и сроки оплаты возмездного оказания услуг

В соответствии со ст. 781 ГК РФ ***по договору возмездного оказания услуг порядок и сроки оплаты услуг должны оговариваться в договоре***. При этом с учетом судебной практики, которая исходит из того, что если при наличии разногласий по условию о цене стороны не пришли к достижению соглашения, то ***договор считается незаключенным***. Данное условие приобретает характер ***существенного***.

Долгое время отсутствовало единство в решении ***вопроса об оплате услуг в форме юридической помощи в зависимости от достижения исполнителем определенного результата (гонорар успеха)***. С 1 марта 2020 г. в ст. 25 Федерального закона от 2 декабря 2019 г. № 400-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об

адвокатской деятельности и адвокатуры в Российской Федерации» [72] внесены изменения, согласно которым *«в договор об оказании юридической помощи (кроме помощи по уголовным и административным делам) можно включать условие о том, что размер вознаграждения ставится в зависимость от результата оказания адвокатом юридической помощи».*

При установлении в договоре цены услуги следует иметь в виду, что, согласно ст. 424 ГК РФ, в предусмотренных законом случаях в договоре возможно использование цен, устанавливаемых либо регулируемых уполномоченными государственными органами (имеются в виду тарифы, расценки, ставки и пр.). В случае отклонения договора от установленной или регулируемой цены, договорное условие о цене признается ничтожным, и вместо недействительного условия о цене действует предусмотренное обязательными для сторон правилами. Так, ВАС РФ в письме от 28 ноября 1996 г. № С2-7/ОП-706 «Обзор практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с расчетами (без участия банков)» отметил, что стороны не вправе устанавливать в договоре свои тарифы, расценки, ставки на услуги, по которым применяются цены, устанавливаемые или регулируемые законом или иными правовыми актами [128].

Оплата за услуги может быть *предварительной (осуществляется до оказания услуги), последующей (осуществляется после оказания услуги) либо применением авансового платежа.* По форме внесения средств оплата может производиться как наличным, так и безналичным расчетом. Таким образом, в договоре возмездного оказания услуг должна быть указана цена услуг, подлежащих оказанию, или способы ее определения.

Последствия наступления обстоятельств, не позволяющих оказать соответствующую услугу

Данные обстоятельства могут наступить: *а) по вине заказчика; б) по вине исполнителя; в) из-за обстоятельств, за которые ни одна из сторон не отвечает.*

Кто в этих случаях несет имущественные риски, в каком объеме?

Вариант первый: *виноват заказчик.* По общему правилу, установленному ГК РФ, в случае невозможности исполнения должником обязательства, вызванной виновными действиями кредитора, последний не вправе требовать возврата исполненного им по обязательству (п. 2 ст. 416 ГК РФ). Пункт 2 ст. 781 ГК РФ предусматривает, что *если обязательство по договору возмездного оказания услуг невозможно исполнить по вине заказчика, то услуги подлежат оплате в полном объеме (обстоятельства, при которых лицо признается виновным, закреплены в п. 1 ст. 401 ГК РФ).* Норма ст. 781 ГК РФ является диспозитивной, и иное может быть предусмотрено законом или самим договором, например, возврат средств заказчику - полностью или частично. *Если же по вине заказчика услуги вообще не оказаны,*

то следует говорить не об оплате услуг (они не оказаны), а об ответственности заказчика в форме **причинения убытков** (ст. 15 ГК РФ).

Вариант второй: виноват исполнитель. В этом случае исполнитель не вправе требовать оплаты услуги. Если же оплата была произведена, то исполнитель должен вернуть полученную от заказчика денежную сумму, возместить возникшие убытки и уплатить неустойку, если она была установлена (ст. 330 ГК РФ).

Вариант третий: неисполнение произошло по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает. Невозможность исполнения прекращает обязательство, если она вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает (п. 1 ст. 416 ГК РФ). В отношении договора возмездного оказания услуг предусматривается, что **заказчик должен возместить исполнителю фактически понесенные им расходы (п. 3 ст. 781 ГК РФ)**. Обычно заказчик оплачивает объем уже оказанных ему услуг, частично принимая на себя риск возникновения убытков исполнителя. Соответствующие условия следует предусмотреть в тексте договора.

Отдельные договоры об оказании услуг могут иметь и иные особенности его исполнения, в частности, согласно ст. 783.1 ГК РФ, «договором, в силу которого исполнитель обязуется совершить действия по предоставлению определенной информации заказчику (договор об оказании услуг по предоставлению информации), может быть предусмотрена обязанность одной из сторон или обеих сторон не совершать в течение определенного периода действий, в результате которых информация может быть раскрыта третьим лицам» [10].

В отличие от иных договорных обязательств, **стороны договора возмездного оказания услуг имеют право без обращения в суд на односторонний отказ от исполнения договора (ст. 782 ГК РФ)**.

Правила, установленные ст. 782 ГК РФ, применяются, когда такой отказ не связан с нарушением сторонами договорных обязательств. В статье не оговаривается, когда именно стороны могут отказаться от исполнения услуги. Такой отказ может иметь место как до начала оказания услуги (например, отказ от предварительно заказанного столика в ресторане), так и в ходе ее исполнения. Отказаться от исполнения договора может как заказчик, так и исполнитель услуги.

Отказ исполнителя от договора влечет **обязанность полного возмещения заказчику понесенных убытков** (п. 2 ст. 782 ГК РФ). Убытки, подлежащие взысканию, определяются по правилам ст. 15 ГК РФ и подлежат доказыванию лицом, требующим возмещения убытков.

Если от исполнения договора отказывается заказчик, то в этом случае он *должен* **оплатить исполнителю фактически понесенные им расходы**. Это означает, что убытки исполнителя подлежат

возмещению не в полном объеме, а только в определенной части реального ущерба.

Возможность применения норм о подряде

Одной из особенностей договора возмездного оказания услуг является законодательно установленная *возможность субсидиарного применения норм, регулирующих подрядные отношения*: общие положения о договоре подряда и положения о бытовом подряде, если это не противоречит особенностям предмета договора оказания услуг.

Таким образом, *по своей юридической конструкции* договор ВОУ является *консенсуальным, возмездным и двусторонне-обязывающим, а его юридическим нюансом исполнения является право сторон на односторонний отказ*.

Следует отметить, что и организации (подразделения) ОВД РФ, включая сотрудников ОВД, могут быть субъектами соответствующих договорных обязательств, при этом как на стороне услугодателя, так и на стороне заказчика.

§2. Понятие, юридическая характеристика и элементы договора хранения

2.1. Понятие и юридическая характеристика договора хранения

Хранение как особый вид договора берет свои начала с периода римского права. В отечественном дореволюционном законодательстве хранение именовалось **поклажей**. В настоящее время договору хранения посвящена гл. 47 ГК РФ, которая включает в себя как общие положения о договоре хранения, так и отдельные его виды.

ГК РФ договор хранения обозначает как *гражданско-правовое обязательство, в силу которого одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и вернуть эту вещь в сохранности (ст. 886)*.

Договорные обязательства хранения по своей правовой природе тяготеют к услугоподобным обязательствам, поскольку направлены на обеспечение сохранности вверенной вещи и защиту от посягательств на нее любых лиц, данная деятельность не направлена на создание иного имущества либо изменение ее физических свойств. Заказчика (поклажедателя) интересует способность хранителя обеспечить данную сохранность вещи. И, тем не менее, обязательства хранения не охватываются обязательствами возмездного оказания услуг, они поименованы ГК РФ в качестве отдельного, *самостоятельного договора*. На практике происходит нередко смешение обязательств хранения с обязательствами возмездного оказания услуг по охране.

Как различать договор оказания охранных услуг и договор хранения? В этой ситуации Арбитражный суд Дальневосточного округа исходит из позиции ВАС РФ, который указывал, что имущество при

хранении переходит во владение хранителя, а при передаче под охрану не поступает во владение лица, которое ее осуществляет [126].

Нередко хранение является частью других обязательств, когда хранение представляет собой лишь дополнительный элемент иного (основного) договора. Взаимоотношения сторон по такому хранению регулируются правилами об основном договоре. Например, хранение, связанное с перевозкой, регламентируется соответствующими транспортными уставами и кодексами.

Основанием хранения может быть не только договор, но и закон (например, при ответственном хранении товара, не принятого покупателем (ст. 514 ГК РФ), в случае находки (ст. 227 ГК РФ). К таким отношениям применяются нормы института хранения, если законом не предусмотрено иное. Хранение в силу закона возникает и у ОВД при хранении вещественных доказательств, иного изъятого имущества.

Хранение может быть бытовым (как правило, безвозмездным) и **коммерческим** (возмездным).

По своей юридической конструкции договор хранения реальный, но может быть и *консенсуальным* (хранение на товарном складе); *возмездный и безвозмездный*, как следствие, *двусторонне-обязывающий и односторонний*.

2.2. Элементы договора хранения

Сторонами договора хранения выступают *поклажедатель и хранитель*.

Поклажедателем может быть любое физическое или юридическое лицо, в том числе не являющееся собственником имущества, но имеющее на него иные вещные права (право оперативного управления) либо вещно-обязательственные права владения и пользования, либо только владения и только пользования (комиссионер, арендатор, перевозчик и др.). В данном случае юридический титул позволяет данным субъектам сдать вещь на хранение.

На стороне *хранителей* могут выступать юридические и физические лица. Более того, на уровне бытового или обычного хранения таковыми могут быть абсолютно любые граждане, а также некоммерческие организации, обладающие соответствующей гражданской правосубъектностью (например, соседи), однако для коммерческого хранения (профессиональное хранение) необходимо быть либо индивидуальным предпринимателем, либо коммерческим юридическим лицом. Кроме того, в отдельных ситуациях (хранение отдельных видов имущества) требуется наличие лицензии (например, для хранения в ломбарде, хранения взрывчатых веществ промышленного назначения).

Предмет обязательств по хранению – совокупность действий по обеспечению сохранности объектов хранения.

Объектом хранения выступают *различные вещи*, в том числе документы и ценные бумаги, а также недвижимое имущество (например, земельные участки).

На хранение могут сдаваться как индивидуально-определенные вещи, так и вещи, определенные родовыми признаками.

Хранение вещей на условиях *смешения с вещами того же рода и качества других поклажедателей называется иррегулярным (хранение с обезличением)* и допускается по соглашению сторон. При иррегулярном хранении у всех поклажедателей возникает общая долевая собственность на вещи, определенные одинаковыми родовыми признаками. Риск случайной гибели сособственники несут пропорционально долям.

Денежные средства могут быть объектом хранения лишь при условии обозначения их индивидуально-определенных признаков (номера), в противном случае речь может идти о передаче денег взаймы.

Форма и порядок заключения договора

Форма договора зависит от того, каким позиционируется соответствующее хранение - реальным или консенсуальным, а также от стоимости имущества (ст. 887 ГК РФ). **По общему правилу отношения хранения возникают с момента передачи вещи хранителю (реальный договор).** Согласно п. 2 ст. 886 ГК РФ, заключение консенсуального договора предусмотрено только для профессиональных хранителей (юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности). В этом случае договор вступает в силу в момент его подписания. *Консенсуальный договор должен быть заключен в простой письменной форме* независимо от состава участников и стоимости предмета хранения.

Реальный договор хранения в части требований к форме подчиняется общим требованиям к форме сделки. Письменно заключаются договоры с участием юридического лица и между гражданами, если стоимость передаваемой на хранение вещи **10 000 руб. и более**.

Простая письменная форма договорных обязательств хранения, по общему правилу, **подтверждается непосредственно договором либо документом, удостоверяемым подписью хранителя, подтверждающим принятие вещи на хранение** (сохранная расписка, квитанция, свидетельство и т.д.), либо *номерным жетоном* или иным знаком, удостоверяющим прием вещи на хранение - **легитимационный знак**.

Несоблюдение простой письменной формы договора хранения лишает сторон права в случае спора ссылаться на свидетельские показания. Для хранения предусмотрено **два исключения из этого правила**. Во-первых, свидетельскими показаниями учитываются при передаче вещи на хранение при чрезвычайных обстоятельствах (пожар, стихийное бедствие, внезапная болезнь и т.п.).

Во-вторых, стороны вправе ссылаться на свидетельские показания в случае спора о тождестве вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращаемой хранителем.

Некоторые виды договора хранения носят публичный характер: договор хранения на товарном складе общего пользования (п. 2 ст. 908 ГК РФ), договор хранения ломбардом вещей граждан (п. 1 ст. 919 ГК РФ) и договор хранения вещей в камере хранения транспортной организации общего пользования (п. 1 ст. 923 ГК РФ); договоры хранения, в которых хранителем выступает коммерческая организация

Цена в обязательствах хранения является неотъемлемой их частью только в условиях хранения с участием профессионального хранителя (возмездный договор). Во всех остальных случаях предполагается безвозмездный договор, и хранитель имеет право на вознаграждение, когда это специально предусмотрено договором. При отсутствии согласованной цены в возмездном договоре хранитель имеет право на вознаграждение, которое при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичное хранение (п. 3 ст. 424 ГК РФ).

Срок в договоре хранения - период времени, в течение которого хранитель обязан хранить вещь. Договор может быть заключен как на заранее определенный срок (срочный договор), так и на срок до востребования вещи поклажедателем (бессрочный договор).

2.3. Содержание договора хранения и основания его прекращения

Права и обязанности хранителя

В консенсуальном договоре хранитель **обязан принять вещь** на хранение. За нарушение этой обязанности он несет ответственность. Однако к данным отношениям неприменима такая форма защиты, как требование исполнить рассматриваемую обязанность в натуре, поскольку ее принудительное исполнение невозможно. Если иное не предусмотрено договором, то хранитель освобождается от обязанности принять вещь при просрочке поклажедателя. Хранитель не вправе требовать передачи ему вещи, но может взыскать убытки, причиненные несостоявшимся хранением (расходы по подготовке к хранению, упущенная выгода от неполученного вознаграждения и т.д.). Поклажедатель освобождается от этой ответственности, если заявил хранителю об отказе от его услуг в разумный срок. Законом или договором могут быть предусмотрены и иные основания освобождения поклажедателя от указанной ответственности (ст. 888 ГК РФ).

Основной обязанностью хранителя является обеспечение сохранности переданного ему имущества (ст. 891 ГК РФ).

Для всех договоров хранения (возмездных и безвозмездных) действует общее правило, обязывающее хранителя принять для сохранности имущества меры, указанные в договоре, а также меры, обя-

зательность которых предусмотрена нормативно-правовыми актами (противопожарные, санитарные и т.п.). Обязанность принятия иных (дополнительных) мер зависит от возмездности обязательства. **Если хранение возмездно**, то хранитель должен принять также меры, соответствующие обычаям, существу обязательства и свойствам хранимой вещи. **Если хранение безвозмездно**, то он обязан заботиться о принятой на хранение вещи не менее чем о своих вещах, т.е. обязан принимать указанные дополнительные меры только в том случае, когда он принимает их в отношении своего имущества.

Если возникла необходимость **изменения условий хранения**, предусмотренных договором, то хранитель **обязан незамедлительно уведомить об этом поклажедателя и дождаться от него ответа**.

Но когда изменение условий хранения необходимо для устранения опасности утраты, недостачи или повреждения вещи, хранитель вправе изменить их, не дожидаясь ответа поклажедателя. Если возникла реальная угроза порчи вещи либо обстоятельства, не позволяющие обеспечить ее сохранность (например, изъятие складского помещения у хранителя), а своевременного принятия мер со стороны поклажедателя ожидать нельзя и изменение условий хранения бесперспективно, то хранитель вправе самостоятельно продать вещь по цене, сложившейся в месте хранения. Когда указанные обстоятельства возникли по причинам, за которые хранитель не отвечает, то он имеет право на возмещение своих расходов на продажу за счет вырученной цены.

По общему правилу **хранитель не вправе пользоваться договорным имуществом и предоставлять такую возможность третьим лицам**. Отступление от этого правила возможно в трех случаях: 1) когда на это дает согласие поклажедатель; 2) когда пользование хранимой вещью необходимо для обеспечения ее сохранности и не противоречит договору; 3) когда такое право прямо закреплено законом (например, согласно Закону об исполнительном производстве, хранитель вправе пользоваться имуществом должника с зачетом полученной от этого выгоды в счет причитающегося ему вознаграждения). Нарушение рассматриваемой обязанности дает поклажедателю право взыскать неосновательное обогащение, а также применить меры имущественной ответственности, если это предусмотрено договором.

Поскольку отношения хранения основаны на доверии поклажедателя к хранителю, то последний обязан лично выполнять договорные обязанности (ст. 895 ГК РФ). Хранитель может отступить от этого общего правила, когда: 1) право передать вещь на хранение третьему лицу предусмотрено договором; 2) поклажедатель выразил согласие на это после заключения договора; 3) хранитель вынужден к этому силою обстоятельств в интересах поклажедателя и лишен возможности получить его согласие. В любом случае храни-

тель обязан незамедлительно уведомить об этом поклажедателя. Передача вещи на хранение третьему лицу не влечет замены лица в обязательстве, а является лишь частным случаем возложения исполнения обязанности на третье лицо (ст. 313 ГК РФ). Поэтому условия договора между поклажедателем и первоначальным хранителем сохраняют силу и последний отвечает за действия третьего лица, как за свои собственные.

Хранитель обязан возвратить договорную хранимую вещь в надлежащем состоянии. Вещь должна быть возвращена в том состоянии, в каком она была принята на хранение, с учетом ее естественного ухудшения, естественной убыли или иного изменения вследствие ее естественных свойств.

При хранении с обезличением возврату подлежит равное количество вещей того же рода и качества. Одновременно с возвратом вещи хранитель обязан передать плоды и доходы, полученные за время ее хранения, если договором не предусмотрено иное. Возвращая договорное имущество, он должен потребовать от поклажедателя возврата документа, выданного ранее в доказательство принятия вещи на хранение (квитанции, свидетельства и т.д.). Наличие такого документа у хранителя рассматривается как основное доказательство надлежащего исполнения рассматриваемой обязанности.

Субъективные основания ответственности хранителя за утрату, недостачу или повреждение договорных вещей зависят от вида хранения (обычное или профессиональное). Непрофессиональный хранитель, в том числе при возмездном хранении, отвечает только при наличии вины в форме умысла или неосторожности. Он признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства, принял все меры для надлежащего хранения (п. 1 ст. 401 ГК РФ). Безвозмездный хранитель считается невиновным, если заботился о принятой на хранение вещи не менее чем о своем имуществе. Отсутствие вины доказывается хранителем.

Профессиональный хранитель отвечает за несохранность вещи во всех случаях, за исключением тех, когда утрата, недостача или повреждение произошли вследствие: а) непреодолимой силы; б) свойств вещи, о которых хранитель, принимая ее на хранение, не знал и не должен был знать; в) умысла или грубой неосторожности поклажедателя. Бремя доказывания этих обстоятельств возлагается на хранителя. Кража и получение вещей ненадлежащим лицом по подложным документам не являются обстоятельствами, освобождающими профессионального хранителя от ответственности. Если поклажедатель просрочил выполнение обязанности взять вещь обратно, то хранитель, в том числе и профессиональный, отвечает за ее несохранность лишь при наличии с его стороны умысла или грубой неосторожности.

Размер ответственности хранителя зависит от возмездности обязательства. В возмездном правоотношении хранитель отвечает за причиненные убытки в полном объеме, включая упущенную выгоду. При безвозмездном хранении ответственность хранителя ограничивается: 1) за утрату и недостачу вещей - их стоимостью (в ГК РФ особо выделена ситуация, когда по вине хранителя качество вещи изменилось настолько, что ее нельзя использовать по первоначальному назначению, это приравнивается к утрате.); 2) за повреждение вещей - суммой, на которую понизилась их стоимость. Указанные правила не могут быть изменены соглашением сторон.

Права и обязанности поклажедателя

Сдавая вещь на хранение, поклажедатель должен предупредить хранителя о ее свойствах.

Поклажедатель обязан возместить хранителю убытки, причиненные свойствами вещи, если хранитель, принимая ее на хранение, не знал и не должен был знать об этих свойствах (ст. 903 ГК РФ).

При возмездном хранении поклажедатель обязан выплатить хранителю вознаграждение (ст. 896 ГК РФ).

Поклажедатель, своевременно не забравший вещь, обязан оплатить сверхсрочное хранение по ставкам, предусмотренным в договоре.

Вознаграждение должно быть уплачено по окончании хранения, а если оплата предусмотрена по периодам - соответствующими частями по истечении каждого периода.

Поклажедатель должен возместить хранителю расходы на хранение. При безвозмездных отношениях возмещению подлежат необходимые расходы, которые фактически понесены хранителем. В возмездном обязательстве расходы хранителя, как правило, включаются в вознаграждение.

Законодатель предусматривает возможность возникновения **чрезвычайных расходов** (расходы, которые превышают обычные и которые стороны не могли предвидеть при заключении договора). Чрезвычайные расходы возмещаются, если поклажедатель предварительно дал согласие на них либо одобрил их впоследствии, а также в других случаях, предусмотренных нормативно-правовыми актами или договором. Если указанные условия не были соблюдены, то хранитель может требовать возмещения лишь в пределах ущерба, который мог быть причинен вещи, если бы такие расходы не были произведены. Если иное не предусмотрено договором, чрезвычайные расходы возмещаются сверх вознаграждения за хранение.

Поклажедатель обязан забрать переданную на хранение вещь в сроки, установленные договором или законом (ст. 899 ГК РФ). При неисполнении поклажедателем этой обязанности **хранитель вправе продать ее при наличии двух условий:** 1) такое право не ис-

ключено договором; 2) поклажедатель не получил вещь, несмотря на письменное предупреждение.

Прекращение договора хранения

На отношения хранения распространяется общее правило о допустимости расторжения договора по соглашению сторон (п. 1 ст. 450 ГК РФ). Однако ГК РФ предусматривает также основания, по которым договор может быть досрочно расторгнут в одностороннем порядке. Так, *поклажедатель вправе в любое время потребовать от хранителя возврата вещи (ст. 904 ГК РФ).*

Хранитель может досрочно расторгнуть договор только в следующих случаях:

1) если во время хранения возникли обстоятельства, не позволяющие обеспечить сохранность вещи, а своевременного принятия поклажедателем соответствующих мер ожидать нельзя, хранитель вправе самостоятельно продать вещь (п. 2 ст. 893 ГК РФ);

2) вещи с опасными свойствами могут быть уничтожены хранителем с соблюдением правил, предусмотренных ст. 894 ГК РФ;

3) при просрочке уплаты вознаграждения более чем на половину периода, за который оно должно быть уплачено, хранитель вправе отказаться от договора и потребовать от поклажедателя забрать договорную вещь (п. 2 ст. 896 ГК РФ).

Досрочное расторжение договора возможно и по иным основаниям, но только в судебном порядке (ст. 450 ГК РФ).

2.4. Отдельные виды договора хранения

2.4.1. Договор складского хранения

По договору складского хранения товарный склад обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и вернуть эти товары в сохранности (ст. 907 ГК РФ).

На стороне хранителя выступает товарный склад (организация, осуществляющая самостоятельную профессиональную деятельность по хранению и оказывающая связанные с этим услуги (транспортные, транспортно-экспедиционные и др.).

Товары по такому виду хранения представляют собой имущество, предназначенное для реализации. Назначение товарного склада состоит в обеспечении сохранности вещей, а также создании условий для их экономического оборота в период нахождения на складе. Поклажедателями в таком хранении являются предприниматели как профессиональные участники экономического оборота.

Данный вид договора возмездный, может быть реальным или консенсуальным.

Форма договора - *письменная*, удостоверение складским документом (п. 2 ст. 907 ГК РФ). Закон предусматривает **три вида склад-**

ских документов: складская квитанция, простое складское свидетельство и двойное складское свидетельство.

Складская квитанция удостоверяет принятие товара, его количество и внешнее состояние. Она оформляет такое складское хранение, при котором поклажедатель не намерен распоряжаться товаром в период его хранения и планирует сам забрать его со склада.

Простое и двойное складские свидетельства относятся к ценным бумагам. Эти документы должны отвечать всем требованиям, которые предъявляются законом к таким объектам гражданского оборота (ст. 913 ГК РФ.) Складское свидетельство является товарораспорядительным документом.

Простое складское свидетельство является ценной бумагой на предъявителя.

Двойное складское свидетельство состоит из двух частей - складского и залогового свидетельств, которые могут быть отделены одно от другого. Ценной бумагой признается не только двойное складское свидетельство в целом, но и каждая из его частей в отдельности. Они выдаются на определенное имя.

Первая часть (складское свидетельство) подтверждает принадлежность товара конкретному поклажедателю и удостоверяет принятие товара на хранение. На основании этого документа товар может быть отчужден по передаточной надписи (индоссаменту).

Вторая часть (залоговое свидетельство - вarrant) предназначена для передачи товара в залог. Она дает возможность получить кредит под залог находящегося на складе товара.

2.4.2. Хранение в ломбарде (ст. 919-920 ГК РФ)

Поклажедателями являются только граждане, а **хранителями** выступают *специализированные профессиональные организации - ломбарды, действующие на основании лицензии.* Хранение в ломбарде является публичным договором, поэтому на него распространяются правила ст. 426 ГК РФ. Договор является возмездным.

Заключение договора *удостоверяется выдачей поклажедателю именной сохранный квитанции,* которая не должна передаваться другим лицам. Вещь, сдаваемая на хранение, подлежит оценке по соглашению сторон в соответствии с ценами на вещи такого же рода и качества, обычно устанавливаемыми в торговле в момент и в месте их принятия на хранение.

Договор хранения данного вида - срочный, по истечении которого ломбард обязан хранить вещь еще два месяца со взиманием за это договорной платы. По истечении этого срока ломбард вправе продать вещь в порядке, предусмотренном для продажи заложенного имущества с публичных торгов (ст. 350, 358 ГК РФ). Из вырученной суммы погашаются плата за хранение и иные причитающиеся ломбарду платежи, а остаток суммы возвращается поклажедателю. Реали-

зация вещи - право ломбарда; следовательно, он может хранить ее неограниченное время с начислением соответствующего вознаграждения.

Ломбард отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещи, если не докажет, что это произошло вследствие непреодолимой силы, свойств вещи (о которых ломбард не знал и не должен был знать), умысла или грубой неосторожности поклажедателя. Законодатель обязывает ломбард страховать за свой счет принятые на хранение вещи в полной сумме их оценки.

2.4.3. Хранение ценностей в индивидуальном банковском сейфе (ст. 922 ГК РФ)

Хранение имеет две разновидности:

- 1) *хранение ценностей в банке с использованием клиентом индивидуального банковского сейфа;*
- 2) *хранение ценностей в банке с предоставлением клиенту индивидуального банковского сейфа (ст. 922 ГК РФ).*

В первом случае банк принимает от клиента ценности, осуществляет контроль за их помещением в сейф и изъятием из сейфа, а после изъятия возвращает клиенту. К такому обязательству применяются общие нормы о хранении.

Во втором случае банк обеспечивает клиенту возможность помещения ценностей в сейф и изъятия их из сейфа вне чье-либо контроля, в том числе и со стороны банка. На банк возлагается обязанность предотвращать доступ к сейфу кого-либо без ведома клиента.

В отличие от договора об использовании сейфа, при котором факт принятия банком на хранение вещей в случае их утраты или повреждения презюмируется, при договоре о предоставлении сейфа бремя доказывания этого факта возлагается на клиента. В последнем случае банк не может отвечать как обычный хранитель, поскольку он не знает, каково содержимое сейфа. Поэтому в таких правоотношениях банк не несет ответственности за сохранность содержимого сейфа, если докажет одно из трех обстоятельств: а) по условиям хранения доступ кого-либо к сейфу без ведома клиента был невозможен; б) доступ к сейфу стал возможным вследствие непреодолимой силы; в) утрата произошла вследствие виновных действий самого клиента (например, не закрывшего сейф). К данному виду хранения применяются также правила об аренде (п. 4 ст. 922 ГК РФ). В частности, банк отвечает за последствия, вызванные недостатками предоставленного сейфа (например, неисправностью замка).

2.4.4. Хранение в камерах хранения транспортных организаций (ст. 923 ГК РФ)

Хранителем является транспортная организация, в ведении которой находится камера хранения. Рассматриваемое обязательство яв-

ляется самостоятельным по отношению к договору перевозки пассажира и багажа, поэтому поклажедателем может быть любое лицо и камера хранения обязана принимать вещи граждан независимо от наличия у них проездных документов. Рассматриваемый договор признается публичным.

В подтверждение принятия вещи на хранение поклажедателю *выдается квитанция или номерной жетон*, которые служат достаточным и необходимым доказательством сдачи вещей. Срок хранения определяется соглашением сторон. Если договором срок не предусмотрен, то хранитель обязан хранить вещь в течение срока, установленного соответствующим транспортным законодательством. Вещи, не востребованные в указанные сроки, камера хранения обязана хранить еще *в течение 30 дней*, а затем, после обязательного письменного предупреждения, вправе продать их в порядке, предусмотренном п. 2 ст. 899 ГК РФ.

Ответственность хранителя за утрату, недостачу или повреждение вещей имеет особенности. Убытки ограничиваются суммой оценки, сделанной поклажедателем при сдаче вещей на хранение. Если вещь принята без предварительной оценки, убытки, доказанные поклажедателем, должны быть возмещены в полном объеме.

Статья 923 ГК РФ не применяется к хранению в автоматических камерах хранения. Такие отношения ближе к арендному обязательству, поскольку транспортная организация не принимает вещи на хранение, а лишь предоставляет в пользование ячейку автоматической камеры хранения и, следовательно, несет ответственность за несоранность вещей только в тех случаях, когда это вызвано неисправностью камеры хранения.

2.4.5. Хранение в гардеробах организаций (ст. 924 ГК РФ)

Хранение предполагается безвозмездным, если при сдаче вещи на хранение иное специально не оговорено. *Особенностью рассматриваемого вида хранения является то, что независимо от возмездности или безвозмездности правоотношений хранитель обязан принять для сохранности вещи все необходимые меры (п. 1 и 2 ст. 891 ГК РФ).* В подтверждение сдачи вещи в гардероб поклажедателю *выдается номерок*. В целях доказывания тождества спорной вещи допускается использовать свидетельские показания.

2.4.6. Хранение в гостинице (ст. 925 ГК РФ)

Хранителями выступают гостиницы и подобные им организации (пансионаты, санатории, дома отдыха, мотели и т.п.). Поклажедателями являются только лица, заключившие договор на оказание основной услуги (постояльцы). Например, гость лица, проживающего в гостинице, не считается субъектом рассматриваемого вида хранения.

Закон называет два вида договора: 1) хранение обычных вещей и 2) хранение ценных вещей (денег, иных валютных ценностей, ценных бумаг и т.п.) и устанавливает для них разный правовой режим. Хранение обычных вещей является частным случаем хранения на основании закона. Обычные вещи признаются предметом хранения, если они внесены в гостиницу, т.е. вверены ее работникам (например, багаж, переданный носильщику) либо помещены в гостиничном номере или ином предназначенном для этого месте (в частности, автомашина, оставленная в гостиничном гараже). Бремя доказывания утраты или повреждения вещи возлагается на постояльца. Кроме того, для привлечения гостиницы к ответственности он должен немедленно заявить об этом.

Гостиница отвечает за сохранность ценных вещей только в двух случаях: 1) когда по поводу хранения этих вещей заключен специальный договор (соглашение может быть оформлено подписанием двустороннего документа или выдачей квитанции); 2) если вещи помещены постояльцем в предоставленный гостиницей индивидуальный сейф, независимо от того, находится этот сейф в его номере или в ином помещении гостиницы. В первом случае имеет место обычный договор хранения, который регулируется общими положениями о хранении. Во втором случае отношения между гостиницей и клиентом регулируются положениями ст. 922 ГК РФ (хранение в банке с предоставлением индивидуального банковского сейфа).

2.4.7. Хранение вещей, являющихся предметом спора (секвестр)

Такое хранение может иметь два основания: *договор* (когда двое или более лиц, между которыми возник спор о праве на вещь, по соглашению передают ее третьему лицу, принимающему на себя обязанность после разрешения спора возвратить вещь надлежащему лицу) и *судебное решение* (когда вещь, являющаяся предметом спора между двумя или несколькими лицами, передается на хранение по решению суда или пристава-исполнителя; в этом случае хранитель назначается судом или определяется по соглашению спорящих сторон).

Судебным секвестром является, в частности, передача имущества на хранение третьему лицу в порядке обеспечения иска (ст. 91 АПК РФ, ст. 140 ГПК РФ), а также в порядке исполнения судебного решения (ст. 53 Закона об исполнительном производстве).

В отличие от других видов хранения, предметом секвестра могут быть как движимые, так и недвижимые вещи. Договор является возмездным, по общему правилу. Хранение безвозмездно, когда это предусмотрено договором или решением суда об установлении секвестра. Все аспекты, не оговоренные специально в законе или договоре,

подчиняются общим правилам ГК РФ о договоре хранения и зависят от его возмездности или безвозмездности.

2.4.8. Участие органов внутренних дел в обязательствах по хранению

Обязательства хранения возникают в деятельности правоохранительных органов, включая ОВД РФ, в силу закона. К таким нормативным правовым актам, в частности, относятся: Уголовно-процессуальный кодекс РФ [20], Постановление Правительства РФ от 8 мая 2015 г. № 449 «Правила хранения, учета и передачи вещественных доказательств по уголовным делам» [88], приказ МВД России от 30 декабря 2016 г. № 946 «Об организации деятельности в органах внутренних дел Российской Федерации по обеспечению сохранности и учета вещественных доказательств и иных изъятых предметов и документов» [89], приказ МВД РФ от 31 декабря 2009 г. № 1025 (ред. от 14.09.2020 № 644) «Об утверждении инструкции о порядке хранения вещей, явившихся орудиями совершения или предметами административного правонарушения, и документов, имеющих значение доказательств по делу об административном правонарушении» [90] и др.

В целях обеспечения сохранности вещественных доказательств по уголовным делам, делам об административных правонарушениях, а также предметов и документов, изъятых при проверке сообщений о преступлениях, проведении оперативно-розыскных мероприятий (за исключением предметов и документов, изъятых при производстве негласных оперативно-розыскных мероприятий), устранения причин и условий, которые могут повлечь их подмену, повреждение, порчу, ухудшение или утрату их индивидуальных признаков и свойств, а также **предупреждения предъявления исков к МВД России о возмещении вреда** сотрудниками ОВД должны *приниматься меры, обеспечивающие сохранение у изъятых объектов не только признаков и свойств, в силу которых они имеют значение вещдоков по уголовным либо административным делам, но и сохранность их самих, ценностей и иного имущества (если они не могут быть переданы на хранение потерпевшим, их родственникам либо другим лицам, а также организациям).*

Для их хранения в ОВД (полиции) оборудуются специальные помещения со стеллажами, обитой металлом дверью, зарешеченными окнами, охранной и противопожарной сигнализацией (ОПС). При отсутствии такого помещения выделяется отдельное хранилище (сейф, металлический шкаф достаточного размера и т.п.). Ответственным за их сохранность является лицо, ведущее следствие или дознание, основанием для помещения вещдоков на хранение является постановление следователя, работника органа дознания, прокурора, определение су-

да. Доступ в помещение возможен только в присутствии лица, ответственного за их сохранность.

Аналогичным образом ОВД должны принимать меры по обеспечению сохранности найденных и сданных в органы внутренних дел Российской Федерации документов, вещей, кладов, ценностей и другого имущества (приказ МВД РФ от 16 ноября 2012 г. № 1040 «Об утверждении Порядка обеспечения сохранности найденных и сданных в органы внутренних дел Российской Федерации документов, вещей, кладов, ценностей и другого имущества, их возврата законным владельцам либо передачи в соответствующие государственные или муниципальные органы» [91]).

Хранение изъятых наркотических средств и психотропных веществ осуществляется в порядке, определенном Постановлением Правительства Российской Федерации от 18 июня 1999 г. № 647 «О порядке дальнейшего использования или уничтожения наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, или их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, а также инструментов и оборудования, которые были конфискованы или изъяты из незаконного оборота либо дальнейшее использование которых признано нецелесообразным» [86].

Изъятые по делу об административном правонарушении денежные средства вносятся на специальный счет по учету средств, поступающих во временное распоряжение органа внутренних дел. При прекращении дела об административном правонарушении либо назначении лицу, в отношении которого органом внутренних дел осуществлялось производство по делу об административном правонарушении, наказания, не связанного с конфискацией или возмездным изъятием, изъятые вещи и документы подлежат возврату владельцу.

В вышеобозначенных случаях возникновения обязательств хранения, где ОВД РФ выступают в силу закона хранителями, в случае порчи либо утраты имущества, имеющего имущественную ценность, ответственные лица несут гражданско-правовую ответственность в виде возмещения вреда, причиненного собственнику (владельцу) ненадлежащим обеспечением сохранности принадлежащего ему имущества.

§3. Гражданско-правовые обязательства оказания услуг по перевозке

3.1. Транспортные обязательства: понятие и виды. Правовое регулирование транспортных обязательств

Гражданско-правовые обязательства оказания услуг по перевозке по своему содержанию охватывают широкий спектр отношений

и имеют целью организацию, обеспечение и осуществление перевозок грузов, почты, пассажиров и багажа и в целом охватываются понятием **транспортные обязательства**.

Под транспортными обязательствами следует понимать различные договорные обязательства по перевозке грузов, пассажиров и багажа, а также иные обязательства по оказанию транспортных услуг, связанных с перевозкой, либо направленные на перемещение грузов иным способом [135, с. 511].

Порядок заключения договора перевозки и законодательного регулирования возникающих отношений зависит от вида перевозки. Называя главу 40 ГК РФ «Перевозка», законодатель не формулирует легальное определение данного понятия. В транспортных уставах и кодексах определяются только виды и разновидности перевозок (ст. 2 Устава железнодорожного транспорта РФ (УЖТ) [69], ст. 101 Воздушного кодекса РФ [14], ст. 67, 68, 95, 160 Кодекса внутреннего водного транспорта РФ (КВВТ) [17], ст. 2, 4, п. 1 ст. 115 Кодекса торгового мореплавания РФ (КТМ) [18], ст. 1 Устава автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта (УАТ) [70]). Между тем общепризнанно, что **перевозка** – это вид предпринимательской деятельности, в ходе которой перевозчик за плату осуществляет перемещение груза, почты, пассажира, багажа из пункта отправления в пункт назначения с использованием транспортного средства [139].

Договор перевозки порождает обязательство по возмездному оказанию услуг, поскольку *результат деятельности перевозчика не имеет материального выражения, реализуется и потребляется в процессе осуществления этой деятельности*. Глава 40 ГК РФ предусматривает возможность заключения в сфере перевозочной деятельности **следующих групп договоров**.

Во-первых, договоры перевозки (договор перевозки груза, договор перевозки пассажиров и багажа) (п. 1 ст. 784, ст. 785, 786 ГК РФ). В целях транспортировки грузов, пассажиров, багажа может заключаться договор фрахтования (чартер) (ст. 787 ГК РФ), который содержит в себе элементы договора аренды.

Во-вторых, организационные договоры (договор об организации перевозок, договор об организации работы по обеспечению перевозок, договор о прямом смешанном сообщении) (ст. 788, 798, 799, ГК РФ). Могут заключаться и иные, не поименованные в ГК организационные договоры, например договор о подаче транспортных средств под погрузку и предъявлении груза к перевозке.

В-третьих, договоры перевозки, осуществляемые различными видами транспорта: наземным (железнодорожным, автомобильным, городским наземным электрическим), воздушным, водным (морским, внутренним водным транспортом Российской Федерации) (ст. 1 УЖТ, ст. 1 УАТ, ст. 32 Воздушного кодекса, ст. 2 КТМ,

ст. 3 КВВТ), а также **внеуличными видами транспорта** [34]. При этом к внеуличным видам транспорта относят метрополитен, монорельсовый транспорт, подвесную канатную дорогу транспортную (канатная дорога), фуникулер транспортный (наземная канатная дорога транспортная).

В-четвертых, в зависимости от осуществления перевозки в пределах Российской Федерации либо за ее пределами различают **перевозки внутригосударственные и международные**.

В-пятых, от количества перевозчиков, участвующих в перевозке по единому транспортному документу, разграничиваются **перевозки местного сообщения, прямого сообщения и прямого смешанного (комбинированного) сообщения**.

Особенности правового регулирования транспортных обязательств

Гражданский кодекс РФ включает в себя гл. 40 «Перевозка», которая содержит **базовые нормы**, регулирующие отношения по возмездному оказанию услуг по перевозке груза, пассажиров и багажа, а также отношения по организации и обеспечению перевозок. В силу прямого указания закона общие нормы гл. 39 ГК РФ, регулирующие отношения по возмездному оказанию услуг, **не применяются** к регулированию отношений по перевозке (п. 2 ст. 779 ГК РФ).

Общие условия перевозки определяются **транспортными уставами и кодексами, иными законами** и издаваемыми в соответствии с ними **правилами** (п. 2 ст. 784 ГК РФ).

Транспортные уставы и кодексы имеют статус федеральных законов и должны учитывать требования ГК РФ. Отношения по перевозке также регулируются нормами международного права (ст. 7 ГК РФ), иными федеральными законами и правовыми актами, содержащими нормы гражданского права (ст. 3 ГК РФ), обычаями, сложившимися в сфере предпринимательской деятельности по перевозке грузов, пассажиров и багажа (ст. 5 ГК РФ).

При регулировании отношений перевозки условия перевозки грузов, пассажиров и багажа отдельными видами транспорта, а также ответственность сторон по этим перевозкам определяются соглашением сторон (п. 2 ст. 784 ГК РФ). Нормами ГК РФ, транспортных уставов и кодексов, иных законов и издаваемыми в соответствии с ними правилами может быть установлено иное (п. 2 ст. 784 ГК РФ).

3.2. Понятие, элементы и содержание договора перевозки грузов (общие положения)

Договор перевозки груза - это соглашение, в силу которого перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату (п. 1 ст. 785 ГК РФ).

Груз - это в том числе изделия, предметы, полезные ископаемые, материалы, сырье, отходы производства и потребления, принятые в установленном порядке для перевозки в грузовых вагонах, контейнерах (ст. 2 УЖТ, см. также п. 3 ст. 2 УАТ).

Юридическая характеристика договора

Договор перевозки груза в большинстве случаев имеет конструкцию **реального** договора. Для его заключения необходимо, чтобы грузоотправитель передал груз перевозчику. Однако может заключаться как **реальный**, так и **консенсуальный** договор **морской** перевозки груза (торговое мореплавание), а также договор перевозки груза автомобильным транспортом.

Договор перевозки груза является **возмездным**. **Провозная плата** вносится грузоотправителем до приема груза к перевозке. По соглашению сторон (перевозчика и отправителя) груз может быть принят к перевозке до внесения провозной платы в установленный срок.

Договор является **взаимным, публичным** (ст. 789 ГК РФ).

Элементы договора

Стороны договора перевозки груза - **перевозчик** и **отправитель** (ст. 785 ГК РФ) (грузоотправитель). Имеется в рассматриваемых правоотношениях и **получатель** (грузополучатель) - лицо, уполномоченное на получение груза. Грузополучатель не участвует в заключении договора перевозки груза. Исключением может служить случай, когда грузоотправитель и грузополучатель совпадают в одном лице. Например, если отправитель направляет груз в адрес своего филиала. При несовпадении отправителя и получателя в одном лице последний наделяется правовым статусом третьего лица.

Данный договор перевозки груза относится к числу **договоров в пользу третьего лица** (ст. 430 ГК РФ) в силу наличия между грузоотправителем и грузополучателем другого гражданско-правового договора (купли-продажи, поставки и др.).

По своему правовому статусу стороны договора перевозки груза – **субъекты предпринимательской деятельности**.

По общему правилу **перевозчик** – *юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, принявшие на себя по договору перевозки определенным видом транспорта общего пользования обязанность доставить вверенный им отправителем груз из пункта отправления в пункт назначения и выдать его получателю*.

Грузоотправитель – *физическое или юридическое лицо, которое по договору перевозки выступает от своего имени или от имени владельца груза и указано в перевозочном документе*.

В случаях, предусмотренных Законом о лицензировании отдельных видов деятельности (ст. 12), для осуществления перевозки груза требуется **наличие у перевозчика лицензии**.

При перевозках в прямом или в прямом смешанном сообщении возникает обязательство с множественностью лиц на стороне перевозчика.

Порядок заключения договора перевозки груза зависит от вида перевозки и юридической конструкции соответствующего договора.

Договору перевозки грузов всегда предшествуют **организационные предпосылки** - *подача перевозчиком транспортных средств под погрузку (п. 1 ст. 791 ГК РФ)*. Такие действия обязан совершить перевозчик во исполнение обязательств, возникающих из принятой им от отправителя **заявки (заказа), договора перевозки груза** или **договора об организации перевозок грузов** (п. 1 ст. 791 ГК РФ).

Договор перевозки груза, имеющий конструкцию **реального**, считается заключенным с момента вручения отправителем груза перевозчику. Если договор перевозки груза **консенсуальный**, он считается заключенным между отправителем и перевозчиком с момента достижения между ними соглашения по всем существенным условиям договора. В этом случае перевозчик обязуется доставить груз, который ему передаст отправитель в будущем (п. 1 ст. 115 КТМ).

Заключение договора перевозки груза подтверждается **составлением и выдачей отправителю груза транспортной накладной (коносамента или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом)** (п. 2 ст. 785 ГК РФ, ст. 25 УЖТ, ст. 105 Воздушного кодекса РФ, ст. 67 КВВТ, ст. 117, 143 КТМ, ст. 8 УАТ).

Договор перевозки груза автомобильным транспортом подтверждается транспортной накладной, которая, если иное не предусмотрено договором перевозки груза, составляется грузоотправителем, **оформляется на бумажном носителе или формируется в виде электронной транспортной накладной** (ст. 8 УАТ в ред. от 02.07.2021 № 336-ФЗ).

В подтверждение заключения договора перевозки груза отправителю выдается **копия транспортной накладной**, при перевозке железнодорожным транспортом - **квитанция о приеме груза** (ст. 25 УЖТ).

Договор перевозки груза **морским** транспортом должен быть заключен в **письменной форме** (п. 1 ст. 117 КТМ). Наличие и содержание договора морской перевозки груза могут подтверждаться **чартером, коносаментом** или **другими письменными доказательствами** (ст. 117 КТМ).

Как и для любого гражданско-правового договора, для договора перевозки груза существенным является условие о предмете договора, т.е. обязательство перевозчика по доставке определенным видом транспорта вверенного отправителем груза в пункт назначения с последующей его выдачей уполномоченному на получение груза лицу (получателю) (п. 1 ст. 785 ГК РФ).

Договор носит возмездный характер, цена устанавливается соглашением сторон, если иное не предусмотрено законом или иными правовыми актами (п. 1 ст. 790 ГК РФ). Плата за перевозку грузов транспортом общего пользования определяется на основании тарифов, утверждаемых в порядке, установленном транспортными уставами и кодексами (п. 2 ст. 790 ГК РФ).

Содержание договоров зависит от особенностей юридической конструкции заключаемого договора.

По реальному договору основная обязанность перевозчика - доставка вверенного ему отправителем груза в пункт назначения и выдача его уполномоченному на получение груза лицу (получателю) (п. 1 ст. 785 ГК РФ).

По консенсуальному договору, в частности при морской перевозке груза, перевозчик обязан доставить груз, который ему передаст отправитель, в порт назначения и выдать его уполномоченному на получение груза лицу (получателю) (п. 1 ст. 115 КТМ).

Перевозчик обязан доставить груз в пункт назначения **в сроки, определенные в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами** (ст. 33 УЖТ, ст. 14 УАТ, ст. 109 Воздушного кодекса РФ, ст. 76 КВВТ, ст. 152 КТМ), а при отсутствии таких сроков - в разумный срок (ст. 792 ГК РФ).

Перевозчик **обязан** обеспечить сохранность груза во время перевозки (ст. 25 УЖТ, ст. 103 Воздушного кодекса, ст. 67 КВВТ, ст. 150 КТМ).

Основной обязанностью грузоотправителя являются:

- **вверить, иначе передать под погрузку груз**, при **консенсуальном** договоре своевременно предъявить груз к перевозке, при этом не исключается соглашением сторон возложение **обязанности** по его погрузке на отправителя;

- **поместить груз в требуемую тару**, осуществить его маркировку, указать в отгрузочных документах необходимые сведения о грузе, в том числе объявить о его цене;

- **уплатить за перевозку груза установленную плату** и иные необходимые платежи, как правило, до момента отправления груза, если иное не установлено транспортными уставами или кодексами, правилами перевозки или договором с перевозчиком.

В зависимости от вида подвижного состава и перевозимого в нем груза стороны договора перевозки могут иметь и **иные права**

и обязанности, которые предусмотрены транспортными уставами и кодексами, правилами перевозки грузов.

Ответственность за нарушение обязательств по перевозке груза регламентируется ст. 794, 796 ГК РФ, ст. 95-106 УЖТ, ст. 34-36 УАТ, ст. 116, 118-121 Воздушного кодекса РФ, ст. 66-120 КВВТ, ст. 166, 169, 170 КТМ.

Статья 797 ГК РФ регулирует претензионный порядок урегулирования споров по договорам перевозки грузов. Согласно нормам российского законодательства, претензионный порядок обязательно предшествует судебному порядку в случаях урегулирования споров, возникающих из перевозки грузов (п. 1 ст. 797 ГК РФ, ст. 120, 122 УЖТ, ст. 39 УАТ, ст. 124 Воздушного кодекса РФ, ст. 162 КВВТ, ст. 403, 405 КТМ).

Срок исковой давности по требованиям, вытекающим из перевозки груза, устанавливается в **один год** с момента, определяемого в соответствии с транспортными уставами и кодексами.

Иск к перевозчику может быть предъявлен грузоотправителем или грузополучателем в случае полного или частичного отказа перевозчика удовлетворить претензию либо неполучения от перевозчика ответа в 30-дневный срок, но в пределах действия срока исковой давности (одного года).

3.3. Договор перевозки пассажира и багажа: общая характеристика

Договор перевозки пассажира и багажа - соглашение, в силу которого перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу, а пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа и за провоз багажа (п. 1 ст. 786 ГК РФ, ст. 82 УЖТ, ст. 19 УАТ, ст. 103 Воздушного кодекса РФ, ст. 97 КВВТ, ст. 177 КТМ).

Обязательство по перевозке багажа является *факультативным*, охватывается содержанием договора перевозки пассажира и не образует отдельного договора по перевозке багажа.

По юридической характеристике договор перевозки пассажира и багажа является **взаимным, возмездным, публичным** (ст. 789, 426 ГК РФ). По способу заключения такой договор относится к договорам **присоединения**, поскольку пассажир присоединяется к опубликованным в правилах условиям перевозки. В зависимости от видов пассажирского транспорта и пределов его действия договор перевозки пассажира и багажа может иметь **конструкцию консенсуального или реального**. Например, при перевозках в пределах населенных пунктов автомобильным транспортом общего пользования и городским наземным электрическим транспортом заключается **реальный**

договор путем конклюдентных действий со стороны пассажира (акцепт), откликнувшегося на публичную оферту перевозчика, остановившего транспорт на остановочном пункте. При предварительной продаже билетов договор перевозки пассажира будет иметь конструкцию консенсуального.

Стороны договора перевозки пассажира и багажа: **перевозчик** - владелец транспорта общего пользования, осуществляющий регулярные перевозки, и **пассажир** - физическое лицо, имеющее правовой статус потребителя.

На отношения между перевозчиком и пассажиром дополнительно *действуют нормы Закона «О защите прав потребителей»* (см. также Постановление Пленума ВС РФ № 17).

Существенное условие договора перевозки пассажира и багажа - **условие о предмете договора** - *транспортные услуги перевозчика по перевозке определенным видом транспорта пассажира и сданного им багажа в пункт назначения с последующей выдачей багажа уполномоченному на получение лицу (получателю)* (п. 1 ст. 786 ГК РФ).

Существенным условием рассматриваемого договора служит **условие о цене** (об оплате проезда).

Форма договора - **устная**. *Заключение договора перевозки пассажира удостоверяется билетом, а сдача пассажиром багажа - багажной квитанцией (п. 2 ст. 786 ГК РФ)*. Провоз пассажиром ручной клади за плату удостоверяется соответствующей квитанцией (ст. 20 УАТ). *Билет, багажная квитанция и квитанция на провоз ручной клади содержат условия договора*. Форма билета, багажной квитанции и квитанции на провоз ручной клади устанавливается в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами (п. 2 ст. 786 ГК РФ, ст. 82 УЖТ, ст. 20 УАТ, ст. 105 Воздушного кодекса РФ, ст. 97 КВВТ, ст. 179 КТМ).

Пассажир вправе требовать от перевозчика доставки его и багажа в пункт назначения в сроки, определенные в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами, а при отсутствии таких сроков - в разумный срок (ст. 792 ГК РФ).

Пассажир **имеет право** требовать предоставления в транспортном средстве конкретного **места** для сидения либо спального места, если это предусмотрено соответствующими правилами перевозки пассажиров и условиями договора (указано в проездных документах).

Пассажир **имеет право** в порядке, предусмотренном соответствующим транспортным уставом и кодексом, **перевозить с собой детей** бесплатно или на иных льготных условиях; **провозить с собой бесплатно ручную кладь** в пределах установленных норм; **сдавать** к перевозке **багаж** за плату по тарифу (п. 3 ст. 786 ГК РФ).

Пассажир **вправе** предъявлять к перевозчику требования о предоставлении достоверной информации об оказываемой услуге

и иные требования, предусмотренные Законом «О защите прав потребителей». Транспортными уставами и кодексами, правилами перевозки пассажиров и багажа отдельными видами транспорта пассажиру могут быть предоставлены и иные права. У перевозчика, соответственно, возникают корреспондирующие с правами пассажира обязанности.

Пассажир обязан уплатить перевозчику установленную на основании тарифов **плату** за проезд, а при сдаче багажа - и за провоз багажа (п. 1 ст. 786, ст. 790 ГК РФ, ст. 82 УЖТ, ст. 24 УАТ, п. 2 ст. 103 Воздушного кодекса РФ).

Перевозчики всех видов транспорта **обязаны застраховать** жизнь и здоровье пассажиров (ст. 936 ГК РФ).

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по перевозке, **стороны несут ответственность**, установленную ГК РФ, Законом «О защите прав потребителей», транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон (п. 1 ст. 793, ст. 795, 796, 800, 1084-1094 ГК РФ, ст. 107-113 УЖТ, ст. 34-36 УАТ, ст. 116-121 Воздушного кодекса РФ, ст. 103.1, 116 КВВТ, ст. 186-196 КТМ).

3.4. Договор транспортной экспедиции: общая характеристика

По договору транспортной экспедиции одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента - грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза (п. 1 ст. 801 ГК РФ).

Договор транспортной экспедиции является **двусторонне обязывающим (взаимным), возмездным и публичным**. Договор транспортной экспедиции является **консенсуальным**, так как все совершаемые экспедитором юридические и фактические действия осуществляются им во исполнение ранее достигнутого сторонами соглашения об их совершении.

Договору транспортной экспедиции, обслуживающему сложный перевозочный процесс, присущи черты различных гражданско-правовых договоров, распространенных в различных сферах предпринимательской деятельности. Так, с одной стороны, ему присущи черты таких договоров, как договоры поручения, комиссии и агентирования, с другой стороны, - черты договоров перевозки, хранения и подряда. Данный договор неразрывно связан, даже зависим от договора перевозки грузов, в целях организации надлежащего исполнения которого он и заключается.

Договор транспортной экспедиции может быть заключен как на **разовое** экспедиционное обслуживание (организация однократной перевозки груза), так и на **продолжительный период** (например, на один

год или 5 лет), в течение которого экспедитор обязуется регулярно оказывать клиенту экспедиторские услуги по заявкам последнего.

Значение договора транспортной экспедиции состоит в том, что при организации перевозок требуется выбор вида транспорта, перевозчика (или даже нескольких перевозчиков), оптимального маршрута перевозки; погрузка груза в пункте его отправления и выгрузка в пункте назначения и т.д.

Грузоотправитель может сам решить все вышеперечисленные вопросы, не прибегая к услугам профессионального экспедитора. Однако далеко не каждый грузоотправитель обладает соответствующими знаниями, деловыми связями, практическим опытом и т.п. Эти, а также ряд иных причин побуждают грузоотправителей обращаться к услугам экспедиторов.

К отношениям экспедитора и клиента-потребителя применяется также Закон о ЗПП. Отношения между экспедитором и перевозчиками на различных видах транспорта регулируются также **транспортными уставами и кодексами.**

Единственным существенным условием договора транспортной экспедиции является условие о предмете данного договора. *Предметом договора транспортной экспедиции являются юридические и фактические действия экспедитора по организации перевозочного процесса, т.е. непосредственно по перевозке груза и предоставлению услуг, связанных с перевозкой.*

Согласно ст. 801 ГК РФ, договором транспортной экспедиции могут быть предусмотрены следующие **обязанности экспедитора:** организовать перевозку груза транспортом и по маршруту, избранному экспедитором или клиентом; заключить от имени клиента или от своего имени договор (договоры) перевозки груза (непосредственно с перевозчиками), обеспечить отправку и получение груза; другие обязанности, связанные с перевозкой.

Перечисленные обязанности традиционно относят к числу основных обязанностей экспедитора.

В соответствии с п. 1 ст. 802 ГК РФ **договор транспортной экспедиции заключается в простой письменной форме.**

Заключение договора транспортной экспедиции подтверждают **экспедиторские документы:**

- *поручение экспедитору*, определяющее перечень и условия оказания экспедитором клиенту транспортно-экспедиционных услуг в рамках договора транспортной экспедиции;
- *экспедиторская расписка*, выдаваемая клиенту экспедитором и подтверждающая факт получения последним груза для перевозки от клиента либо от указанного им грузоотправителя;
- *складская расписка*, подтверждающая факт принятия экспедитором у клиента груза на складское хранение.

Сторонами договора транспортной экспедиции являются **экспедитор и клиент**.

Клиентом в договоре транспортной экспедиции может быть любое лицо, отвечающее требованиям закона к субъектам договорных правоотношений. Клиентом по договору транспортной экспедиции может быть как грузоотправитель, так и грузополучатель (например, покупатель в договоре поставки).

Экспедитором может быть только коммерческая организация или индивидуальный предприниматель (специализированные экспедиторские компании, транспортные организации, другие перевозчики).

Клиент по договору транспортной экспедиции **вправе:** выбирать маршрут следования груза и вид транспорта; требовать у экспедитора, если это предусмотрено договором транспортной экспедиции, предоставления информации о процессе перевозки груза; давать указания экспедитору в соответствии с договором транспортной экспедиции (ст. 3 Закона «О транспортно-экспедиционной деятельности» [35]).

К числу **обязанностей клиента**, предусмотренных ст. 804 ГК РФ и ст. 5 Закона «О транспортно-экспедиционной деятельности», относятся следующие: своевременно предоставить экспедитору информацию о свойствах груза, об условиях его перевозки и т.д.; своевременно представить экспедитору документы, необходимые для осуществления таможенного, федерального государственного транспортного надзора и других видов государственного контроля (надзора); выдать экспедитору доверенность, если она необходима для выполнения его обязанностей; уплатить в порядке, предусмотренном договором транспортной экспедиции, причитающееся экспедитору вознаграждение; возместить экспедитору понесенные последним в интересах клиента расходы.

Экспедитор по договору транспортной экспедиции **вправе:** отступать от указаний клиента, если только это необходимо в интересах клиента и экспедитор по независящим от него обстоятельствам не смог предварительно спросить клиента в порядке, определенном договором, о его согласии на такое отступление или получить в течение суток ответ на свой запрос; выбирать или изменять вид транспорта, маршрут перевозки груза, последовательность перевозки груза различными видами транспорта исходя из интересов клиента, если договором транспортной экспедиции не предусмотрено иное. Возложение исполнения обязательства на третье лицо не освобождает экспедитора от ответственности перед клиентом за исполнение договора.

Экспедитор обязан: оказывать услуги в соответствии с договором; выдать (при приеме груза) клиенту экспедиторский документ, а также представить клиенту оригиналы договоров, заключенных экспедитором в соответствии с договором транспортной экспедиции от имени клиента на основании выданной им доверенности; сообщить

клиенту об обнаруженных недостатках полученной информации, а в случае неполноты информации запросить у клиента необходимые дополнительные данные; уведомить клиента об отступлении от указаний клиента; при оказании услуги клиенту для личных, семейных, домашних или иных нужд, не связанных с осуществлением клиентом предпринимательской деятельности, обязан предоставить по его требованию информацию, предусмотренную законодательством о защите прав потребителей.

За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по договору экспедиции **экспедитор несет ответственность** по основаниям и в размере, которые определяются в соответствии с правилами гл. 25 ГК РФ. Если экспедитор докажет, что нарушение обязательства вызвано ненадлежащим исполнением договоров перевозки, ответственность экспедитора перед клиентом определяется по тем же правилам, по которым перед экспедитором отвечает соответствующий перевозчик.

Каждая из сторон договора вправе отказаться от исполнения договора транспортной экспедиции, предупредив об этом другую сторону в разумный срок. При одностороннем отказе от исполнения договора сторона, заявившая об отказе, возмещает другой стороне убытки, вызванные расторжением договора.

До предъявления экспедитору иска, вытекающего из договора транспортной экспедиции, обязательным является предъявление **экспедитору претензии**, за исключением предъявления иска при оказании экспедиционных услуг для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением клиентом предпринимательской деятельности. В последнем случае клиент вправе направить иск непосредственно в суд, минуя досудебный (претензионный) этап разрешения спора.

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие и юридическая характеристика договора возмездного оказания услуг.
2. Содержание, изменение и прекращение договора возмездного оказания услуг.
3. Понятие, юридическая характеристика и содержание договора хранения.
4. Договор хранения на товарном складе: общая характеристика.
5. Понятие и виды транспортных обязательств.
6. Понятие и экономико-правовое значение договора об организации перевозок грузов.
7. Понятие и юридическая характеристика договора перевозки грузов.
8. Понятие и юридическая характеристика договора перевозки пассажиров и багажа.

Глава 6. Финансовые сделки в гражданском праве

§ 1. Заемные и иные формы предоставления денежных средств.

§ 2. Договорные обязательства в сфере банковского обслуживания.

§ 3. Расчетные обязательства.

§ 1. Заемные и иные формы предоставления денежных средств

1.1. Договор займа

1.1.1. Понятие и юридическая характеристика договора займа

Заемные отношения являются важным элементом рыночного механизма. Они активно используются юридическими лицами в коммерческом обороте для преодоления временных финансовых трудностей (покрытие кассовых разрывов) и финансирования проектов, требующих аккумулирования значительных денежных средств. С развитием экономики и ростом уровня жизни заемные отношения стали играть значительную роль и в бытовой сфере, решая проблему удовлетворения личных потребностей граждан. Привлечение заемных средств оформляется договором займа, кредитным договором или может вытекать из других гражданско-правовых договоров, в которых предусмотрено условие об авансе, о предоплате, об отсрочке и о рассрочке оплаты товара (работ, услуг), а также из договора товарного кредита. К иным формам заимствования может быть отнесен и договор финансирования под уступку денежного требования (факторинга).

В настоящей главе рассматриваются понятие и содержание договоров займа и кредита. Правовые режимы займа и кредита тесно связаны друг с другом и, соответственно, изложены в рамках общей гл. 42 ГК РФ. Договор финансирования под уступку денежного требования (факторинга) законодательно закреплен в гл. 43 ГК РФ.

Согласно ст. 807 ГК РФ, по договору займа одна сторона (займодавец) передает или обязуется передать в собственность другой стороне (заемщику) деньги, вещи, определенные родовыми признаками, или ценные бумаги, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество полученных им вещей того же рода и качества либо таких же ценных бумаг.

Статья 807 ГК РФ в редакции Федерального закона от 26 июля 2017 г. № 212-ФЗ существенным образом изменила общий подход к юридической конструкции договора займа, переводя ее из сугубо реальной в смешанную: договор может быть как реальным, так и консенсуальным.

Прежняя редакция: по договору займа одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодатцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

Таким образом, договор займа по своей нормативно закреплённой юридической конструкции может быть **реальным и консенсуальным; односторонне и двусторонне обязывающим; возмездным и безвозмездным.**

Договор займа является реальным и односторонне обязывающим, когда факт заключения связан с **моментом передачи** займодатцем заемщику денег или других вещей, определенных родовыми признаками, а консенсуальным и двусторонне обязывающим, когда займодатель **обязуется** передать заемщику в собственность деньги, вещи, определенные родовыми признаками. При этом, если *займодатцем в договоре займа является гражданин, договор считается заключенным с момента передачи суммы займа или другого предмета договора займа заемщику или указанному им лицу*, иначе говоря, договор займа с участием заемщика – гражданина представляется **безусловно реальным.**

Договор займа в большинстве случаев является *возмездным, однако может быть безвозмездным.* Безвозмездные договоры часто встречаются при предоставлении займов предприятиями своим сотрудникам, а также в бытовых операциях.

Если иное не предусмотрено законом или договором займа, то займодавец имеет право на получение с заемщика процентов за пользование займом в размерах и в порядке, определенных договором. При отсутствии в договоре условия о размере процентов за пользование займом их размер определяется *ключевой ставкой Банка России, действовавшей в соответствующие периоды.*

Размер процентов за пользование займом может быть установлен в договоре с применением ставки в процентах годовых в виде фиксированной величины, с применением ставки в процентах годовых, величина которой может изменяться в зависимости от предусмотренных договором условий, в том числе в зависимости от изменения переменной величины, либо иным путем, позволяющим определить надлежащий размер процентов на момент их уплаты. При отсутствии иного соглашения проценты за пользование займом *выплачиваются ежемесячно до дня возврата займа включительно.*

Стороны могут указать в договоре, что проценты по займу не выплачиваются. В этом случае договор будет являться *безвозмездным.* Договор займа предполагается беспроцентным, если в нем прямо не предусмотрено иное, в случаях, когда (ст. 809 ГК РФ):

- договор заключен между гражданами, в том числе индивидуальными предпринимателями, на сумму, не превышающую 100 тыс. руб.;

- по договору заемщику передаются не деньги, а другие вещи, определенные родовыми признаками.

1.1.2. Элементы договорных обязательств займа

Предметом займа обычно являются денежные средства, однако заем может предоставляться и *иными вещами, определенными родовыми признаками* (например, зерном, топливом).

Иностранная валюта и валютные ценности могут быть предметом договора займа на территории Российской Федерации с соблюдением правил ст. 140, 141 и 317 ГК РФ.

Стороны договора займа

Лицо, предоставляющее заем, называется *займодавцем*, а лицо, получающее заем, именуется *заемщиком*. Сторонами договора могут быть юридические и физические лица. Для выдачи займа не требуется наличия лицензии и обладания специальной правоспособностью, что необходимо, например, для кредитора в кредитном договоре. В тех случаях, когда заемщиком выступает Российская Федерация или субъект РФ, заем называется государственным займом.

Форма договора займа

Договор займа между гражданами должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает *10 тыс. руб.*, а в случае, когда *займодавцем является юридическое лицо*, - *независимо от суммы*.

В подтверждение договора займа и его условий заемщик может составить *расписку* или другой документ, удостоверяющий получение от займодавца определенной денежной суммы или определенного количества вещей. В качестве таких документов ГК РФ называет *облигации и векселя*.

Согласно п. 4 ст. 807 ГК РФ, договор займа может быть заключен *путем размещения облигаций*. В таком случае в облигации или в закрепляющем права по облигации документе указывается право ее держателя на получение в предусмотренный ею срок от лица, выпустившего облигацию, номинальной стоимости облигации или иного имущественного эквивалента.

Заемщиком может быть выдан *вексель* займодавцу, который удостоверяет ничем не обусловленное обязательство плательщика выплатить по наступлении определенного срока полученные займы денежные суммы.

Вопросы соблюдения требований к форме договора займа имеют особое значение в части перспектив оспаривания договора займа по безденежности (ст. 812 ГК РФ).

Заемщик вправе доказывать, что предмет договора займа в действительности не поступил в его распоряжение или поступил не полностью (*оспаривание займа по безденежности*). При этом если договор займа должен быть совершен в письменной форме (ст. 808 ГК РФ), *оспаривание займа по безденежности путем свидетельских показаний не допускается*, за исключением случаев, когда договор был заключен под влиянием обмана, насилия, угрозы или стечения тяжелых обстоятельств, а также представителем заемщика в ущерб его интересам. *Если заемщиком будет доказано, что заем им не получен, договор займа признается незаключенным*. При получении заемщиком займа в меньшем размере, чем указано в договоре, договор будет считаться заключенным на фактически полученные заемщиком суммы денежных средств или иные вещи.

1.1.3. Содержание договора займа

Содержанием всякого гражданско-правового договора составляет совокупность прав и обязанностей его сторон, определяемые исходя из условий договора.

Если займодавец в силу договора займа обязался предоставить заем, он *вправе отказаться* от исполнения договора полностью или частично при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что предоставленный заем не будет возвращен в срок.

Заемщик по договору займа, в силу которого займодавец обязался предоставить заем, *вправе отказаться* от получения займа полностью или частично, уведомив об этом займодавца до установленного договором срока передачи предмета займа, а если такой срок не установлен, то в любое время до момента получения займа, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором займа, заемщиком по которому является лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность.

Основная обязанность заемщика - *возврат полученного займа и уплата процентов*. В условия займа вещей, определенных родовыми признаками, заемщик обязан возвратить вещи того же рода и качества.

Заемщик считается исполнившим свои обязанности по возврату суммы займа, если им соблюдены срок и порядок возврата, предусмотренные в договоре. Если срок возврата определен моментом востребования, тогда заемщик обязан возвратить сумму займа в течение 30 дней со дня предъявления займодавцем такого требования. Сумму беспроцентного займа заемщик имеет право возвратить досрочно, но если заем предоставлен под проценты, досрочный возврат допускается исключительно с согласия займодавца. При этом если иное не предусмотрено законом или договором займа, то заем считается возвращенным в момент передачи его займодавцу, в том числе в момент поступления соответствующей суммы денежных средств в банк, в котором открыт банковский счет займодавца.

Ответственность заемщика (ст. 811 ГК РФ) наступает в первую очередь за несвоевременный возврат суммы займа. В этом случае он обязан уплатить проценты в размере, предусмотренном ст. 395 ГК РФ, т.е. исходя из размера ключевой ставки Центробанка РФ. Проценты подлежат уплате со дня, когда сумма займа должна была быть возвращена, до дня ее возврата. Стороны в договоре могут оговорить иной размер ответственности.

Заемщик несет ответственность *за нарушение срока возврата очередной части займа, если договором предусмотрено возвращение займа частями.* В этом случае займодавец вправе потребовать досрочного возврата всей суммы займа и причитающихся процентов. Помимо причитающихся процентов могут взыскиваться понесенные займодателем *убытки* в части, не покрываемой суммой процентов.

1.1.4. Виды договоров займа

Целевой займ. Если договор займа заключен с условием использования заемщиком полученных средств на определенные цели (целевой заем), то заемщик обязан обеспечить возможность осуществления займодателем контроля за целевым использованием займа (ст. 814 ГК РФ). В случае невыполнения заемщиком условия договора займа о целевом использовании займа, а также при нарушении обязанностей, предусмотренных п. 1 ст. 814 ГК РФ, *займодавец вправе* отказаться от дальнейшего исполнения договора займа, потребовать от заемщика досрочного возврата предоставленного займа и уплаты причитающихся на момент возврата процентов за пользование займом, если иное не предусмотрено договором. Причитающиеся за пользование займом проценты уплачиваются заемщиком по правилам п. 2 ст. 811 ГК РФ.

Государственный займ. По договору государственного займа заемщиком выступает Российская Федерация, субъект Российской Федерации, а займодателем - гражданин или юридическое лицо. Государственные займы являются добровольными.

Договор государственного займа заключается путем приобретения займодателем выпущенных государственных облигаций или иных государственных ценных бумаг, удостоверяющих право займодателя на получение от заемщика предоставленных ему займы денежных средств или, в зависимости от условий займа, иного имущества, установленных процентов либо иных имущественных прав в сроки, предусмотренные условиями выпуска займа в обращение. Изменение условий выпущенного в обращение займа не допускается.

Муниципальный займ. Правила о договоре государственного займа соответственно применяются к займам, выпускаемым муниципальным образованием.

1.2. Понятие и содержание договора кредита

1.2.1. Понятие и юридическая характеристика договора кредита

По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты за пользование ею, а также предусмотренные кредитным договором иные платежи, в том числе связанные с предоставлением кредита (ст. 819 ГК РФ).

Прежняя редакция: по кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее (ст. 819 ГК РФ).

Кредитный договор имеет природу заемного обязательства, при этом отличается от договора займа тем, что является *консенсуальным*, т.е. *взаимные* обязанности возникают у сторон с момента подписания договора, в силу чего заемщик вправе требовать от кредитора предоставления обозначенной суммы кредита, а также тем, что всегда является *возмездным*. Кредитором (заимодавцем) всегда выступает кредитная организация, являющаяся коммерческим юридическим лицом.

1.2.2. Элементы кредитного договора

В отличие от договора займа *предметом кредитного договора могут быть только денежные средства*.

Стороны кредитного договора

Лицо, предоставляющее денежные средства в кредит, именуется *кредитором*, а лицо, получающее денежные средства, - *заемщиком*.

В качестве кредитора может выступать только *банк или иная кредитная организация*. В соответствии с Законом о банках и банковской деятельности [29] *кредитная организация - это юридическое лицо, основной целью деятельности которого является извлечение прибыли и которое на основании специального разрешения (лицензии) Банка России имеет право осуществлять банковские операции*.

Кредитные организации, в свою очередь, делятся на *банки и небанковские кредитные организации*. Отличие банков от небанковских кредитных организаций состоит в том, что только банки могут в совокупности осуществлять банковские операции по привлечению денежных средств физических и юридических лиц, размещению этих денежных средств, открытию и ведению банковских счетов физических и юридических лиц. Небанковские кредитные организации могут осуществлять только отдельные банковские операции, сочетание которых устанавливается Банком России. По действующим норматив-

ным актам Банка России выделяются два типа небанковских кредитных организаций: *расчетные и депозитно-кредитные* и только последние вправе предоставлять кредиты. Таким образом, кредитором по кредитному договору может выступать только банк или небанковская депозитно-кредитная организация.

Форма кредитного договора

В отличие от договора займа *кредитный договор во всех случаях должен быть заключен в письменной форме*. Несоблюдение данного условия влечет за собой *недействительность* кредитного договора, и такой договор является ничтожным (ст. 820 ГК РФ).

1.2.3. Содержание кредитного договора

С момента подписания кредитного договора *у кредитора возникает обязанность предоставить* указанную в договоре сумму заемщику. Вместе с тем в договоре могут быть условия, которые заемщик обязан выполнить до получения кредита. Такими условиями может быть предоставление обеспечения исполнения заемщиком обязательств по возврату кредита, открытие счетов у кредитора и т.п.

Кредитор может отказаться от предоставления заемщику кредита полностью или частично при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что предоставленная заемщику сумма не будет возвращена в срок.

Кредитор может отказаться от дальнейшего кредитования заемщика, если последний не соблюдает условия о целевом использовании кредита.

Сумма кредита может выдаваться частями; такое предоставление кредита называется *открытием кредитной линии*.

На практике в кредитных договорах часто определяется *срок*, в течение которого заемщик имеет право получить сумму кредита; если по истечении этого срока он не использовал свое право на получение всей или части суммы кредита, то он утрачивает в дальнейшем такую возможность.

Право отказаться от исполнения кредитного договора предоставлено и заемщику, уведомив об этом кредитора до установленного договором срока его получения, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Как правило, одним из условий кредитного договора является *обязанность заемщика предоставить обеспечение исполнения его обязанности по возврату кредита*. Это связано прежде всего с желанием кредитных организаций минимизировать свои риски в случае неплатежеспособности заемщика, а также с требованиями Банка России о создании резервов на возможные потери по выданным кредитам. Наиболее часто в качестве обеспечения используется залог имущества, поручительство и банковская гарантия.

Несмотря на то, что ГК РФ и банковские правила не устанавливают исключения для кредитного договора в части возможности определения срока возврата кредита моментом востребования, на практике редки случаи предоставления кредита без указания срока его возврата.

Возмездность кредитного договора предполагает установление *размера и порядка уплаты процентов*. Наиболее распространенным является *ежемесячное погашение суммы процентов*, что связано с особенностями налогообложения кредитных организаций. Проценты могут начисляться одним из способов: *по формулам простых процентов, сложных процентов, с использованием фиксированной либо плавающей процентной ставки*.

Если в договоре способ не указан, то используется формула простых процентов с фиксированной процентной ставкой. При начислении суммы процентов в расчет принимаются величина процентной ставки (в процентах годовых) и фактическое количество календарных дней, на которое предоставлены денежные средства в кредит. При этом за базу берется действительное число календарных дней в году (365 или 366 соответственно). Проценты начисляются кредитной организацией только на остаток задолженности по основному долгу.

В настоящее время широкое распространение получило кредитование не только юридических лиц, но и физических лиц. Кредитные организации предоставляют гражданам кредиты на цели личного потребления, приобретения автомашин, выдают ипотечные кредиты. В случае предоставления кредита гражданину в целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (в том числе кредита, обязательства заемщика по которому обеспечены ипотекой), то ограничения, случаи и особенности взимания иных платежей определяются *законом о потребительском кредите (займе)* [30].

1.2.4. Виды кредита

ГК РФ предусматривает следующие виды кредита: *товарный кредит и коммерческий кредит*.

По договору товарного кредита *одна сторона обязуется предоставить другой стороне вещи, определенные родовыми признаками* (ст. 822 ГК РФ).

В отличие от договора займа, предметом которого также могут выступать вещи, определенные родовыми признаками, *договор товарного кредита* является *консенсуальным*, в связи с этим к нему применяются правила ГК РФ о кредите. В отличие от кредитного договора субъектный состав этого договора ГК РФ не ограничивает, но исходя из Закона о банках, запрещающего кредитным организациям заниматься торговой деятельностью, кредитором по договору товарного кредита может быть любое лицо, за исключением кредитных организаций, так как они не могут совершать операции с товарами.

Условия о количестве, ассортименте, комплектности, таре и упаковке предоставляемых вещей разрешаются в соответствии с правилами ГК РФ о договоре купли-продажи, если стороны не предусмотрели в договоре товарного кредита иное.

***Коммерческий кредит** стороны могут предусмотреть в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки или рассрочки оплаты товара (работ, услуг) в договорах, связанных с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или иных вещей, определенных родовыми признаками (ст. 823 ГК РФ).*

Такие условия кредитования часто встречаются в договорах купли-продажи, подряда, договорах об оказании услуг. В отличие от договора займа и кредитного договора коммерческое кредитование производится не по отдельному договору, а в рамках обязательств по купле-продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг. Поэтому к нему применяются нормы ГК РФ о займе и кредите, если иное не установлено правилами о договоре, из которого возникло соответствующее обязательство.

1.2.5. Особенности потребительского кредитования

В соответствии с Федеральным законом от 21 декабря 2013 г. № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» [30] потребительский кредит (заем) – это денежные средства, предоставленные кредитором заемщику на основании кредитного договора, договора займа, в том числе с использованием электронных средств платежа, в целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (далее – договор потребительского кредита (займа), в том числе с лимитом кредитования.

Заемщик - физическое лицо, обратившееся к кредитору с намерением получить, получающее или получившее потребительский кредит (заем), а **кредитор** - предоставляющая или предоставившая потребительский кредит кредитная организация, предоставляющие или предоставившие потребительский заем кредитная организация и не-кредитная финансовая организация, которые осуществляют профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов, лица, осуществляющие деятельность по предоставлению кредитов (займов) физическим лицам в целях, не связанных с осуществлением ими предпринимательской деятельности, и обязательства заемщиков по которым обеспечены ипотекой, а также лицо, получившее право требования к заемщику по договору потребительского кредита (займа) в порядке уступки, универсального правопреемства или при обращении взыскания на имущество правообладателя.

*Потребительский кредит, как правило, **имеет форму продажи товаров с отсрочкой платежа**, или форму предоставления кредита на потребительские цели, в том числе через кредитные карты с взиманием высокого процента.*

Обычно потребительскому кредиту сопутствуют дополнительные комиссии и сборы, которые увеличивают реальную стоимость кредита и формируют так называемую скрытую процентную ставку. Поэтому выбор кредита в том или другом банке, исходя из объявленной процентной ставки по кредиту, может быть не всегда наилучшим. В соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)» все банки в РФ должны раскрывать эффективные ставки по кредитам, раскрывать полную стоимость своих кредитов с учётом всех дополнительных платежей и комиссий. Перед тем как заключить договор, заемщик имеет полную информацию обо всех платежах по кредитному договору, о размерах комиссий и сроках уплаты, что позволяет рассчитать свои финансовые возможности для грамотного приобретения товара в кредит.

Конкретные условия кредитного договора, как правило, зависят не только от самого банка, но и от связки банк - продавец. Как правило, долгосрочные отношения с банками-партнёрами позволяют реселлерам оказывать влияния на формирование кредитных предложений и краткосрочных акций, реализуемых в торговых сетях.

К категории потребительских кредитов относятся также рассрочки. В этом случае часть процентного долга погашается за счёт скидки, предоставляемой торговой компанией.

Наблюдается тенденция ослабления требований, предъявляемых к нуждающемуся в кредите клиенту. Так, в некоторых интернет-магазинах появляются предложения online-кредита.

Выделяют различные потребительские кредиты: *целевые и нецелевые* (кредиты могут оформляться на покупку определённых товаров и тратиться на усмотрение заемщика); *с обеспечением или без обеспечения* (кредиты с обеспечением выдаются под залог имущества или под поручительство); *кратко-, средне- и долгосрочные*; *банковские и небанковские займы*.

К основным недостаткам относят: процент по кредиту существенно увеличивает стоимость товара; риск заплатить кредитному учреждению большую сумму за пользование кредитом, чем кажется на первый взгляд, нередко банки маскируют реальную процентную ставку.

1.3. Понятие и содержание договора факторинга

1.3.1. Понятие и юридическая характеристика договора финансирования под уступку денежного требования

Согласно ст. 824 ГК РФ, **по договору финансирования под уступку денежного требования (договору факторинга)** одна сторона (клиент) обязуется уступить другой стороне - финансовому агенту (фактору) денежные требования к третьему лицу (должнику) и оплатить оказанные услуги, а финансовый агент (фактор) обязу-

ется совершить не менее двух следующих действий, связанных с денежными требованиями, являющимися предметом уступки:

1) передавать клиенту денежные средства в счет денежных требований, в том числе в виде займа или предварительного платежа (аванса);

2) осуществлять учет денежных требований клиента к третьим лицам (должникам);

3) осуществлять права по денежным требованиям клиента, в том числе предъявлять должникам денежные требования к оплате, получать платежи от должников и производить расчеты, связанные с денежными требованиями;

4) осуществлять права по договорам об обеспечении исполнения обязательств должников.

Прежняя редакция: по договору финансирования под уступку денежного требования одна сторона (финансовый агент) передает или обязуется передать другой стороне (клиенту) денежные средства в счет денежного требования клиента (кредитора) к третьему лицу (должнику), вытекающего из предоставления клиентом товаров, выполнения им работ или оказания услуг третьему лицу, а клиент уступает или обязуется уступить финансовому агенту это денежное требование (ст. 824 ГК РФ).

Дополнительным условием данного договора может быть обязанность финансового агента вести для клиента бухгалтерский учет, а также предоставление иных финансовых услуг, связанных с денежными требованиями, являющимися предметом уступки. Этот договор позволяет клиенту ускорить получение денежных средств, а финансовому агенту - получать вознаграждение за оказываемую услугу. Денежное требование к должнику может быть уступлено клиентом финансовому агенту и в целях обеспечения исполнения обязательства клиента перед финансовым агентом.

Договор финансирования под уступку денежного требования часто называют **договором факторинга**. Под факторингом в международной практике обычно понимается передача требования, которое не закреплено в ценной бумаге. В тех случаях, когда уступаемое требование закреплено в простых или переводных векселях, аккредитивах, банковских гарантиях, используется термин **«форфейтинг»**.

Отношения, возникающие в связи с договором финансирования под уступку денежного требования, регулируются правилами гл. 43 ГК РФ. Отдельные нормы, касающиеся статуса субъектов данных взаимоотношений, содержатся в Законе о банках.

Юридическая характеристика договора факторинга

Договор финансирования под уступку денежного требования по действующему законодательству сконструирован в виде **консенсуального**, что прямо следует из определения договора. При консенсуальном договоре у сторон с момента его заключения возникают **взаим-**

ные права и обязанности (например, клиент может требовать от финансового агента передачи обусловленной в договоре денежной суммы). По своей природе договор финансирования под уступку денежного требования является **возмездным**: финансовый агент может получать плату от клиента в виде разницы между суммой финансирования и суммой уступленного денежного требования или в виде процентов, взимаемых за предоставление кредита.

1.3.2. Элементы договора финансирования под уступку денежного требования

Предметом уступки по договору факторинга могут быть денежное требование или денежные требования:

1) *по существующему обязательству, в том числе по обязательству, возникшему из заключенного договора, срок платежа по которому наступил либо не наступил (существующее требование);*

2) *по обязательству, которое возникнет в будущем, в том числе из договора, который будет заключен в будущем (будущее требование) (ст. 388.1 ГК РФ).*

Денежное требование переходит к финансовому агенту (фактору) в момент заключения договора факторинга, если иное не установлено таким договором. При этом будущее требование переходит к финансовому агенту (фактору) с момента его возникновения, если договором не предусмотрено, что будущее требование переходит позднее. Если договор факторинга заключен ранее момента перехода денежного требования к финансовому агенту (фактору), дополнительное оформление перехода денежного требования не требуется.

Стороны и форма договора

Лицо, осуществляющее финансирование под уступку денежного требования, именуется финансовым агентом (фактор), а лицо, получающее финансирование и уступающее денежное требование, - клиентом.

В качестве финансового агента могут выступать *коммерческие организации*.

В отношении другой стороны договора факторинга специальных требований ГК РФ не устанавливает и в качестве клиента может выступать любое физическое и юридическое лицо.

Правила ГК РФ о факторинге не содержат специальных требований к форме договора факторинга. Поскольку финансовым агентом в договоре финансирования под уступку права требования всегда является коммерческая организация, в силу ст. 161 ГК РФ такой договор должен быть совершен в *простой письменной форме*.

1.3.3. Содержание договора финансирования под уступку денежного требования

Должник обязан произвести платеж финансовому агенту (фактору) при условии, что он получил от клиента либо от финансового агента (фактора) письменное уведомление об уступке денежного требования данному финансовому агенту (фактору) и в уведомлении определено подлежащее исполнению денежное требование или указан способ его определения, а также указано лицо, которому должен быть произведен платеж.

По просьбе должника *финансовый агент обязан* в разумный срок представить должнику доказательство того, что уступка денежного требования финансовому агенту действительно имела место. Если финансовый агент не выполнит эту обязанность, должник вправе произвести по данному требованию платеж клиенту во исполнение своего обязательства перед последним.

Исполнение денежного требования должником освобождает должника от соответствующего обязательства перед клиентом.

Права финансового агента (фактора) на суммы, полученные от должника

Если уступка денежного требования по договору факторинга осуществлена в целях приобретения этого требования финансовым агентом (фактором), то последний *приобретает право на все суммы, которые он получит от должника во исполнение указанного требования, а клиент не несет ответственности перед финансовым агентом (фактором) за то, что полученные им суммы оказались меньше цены, за которую агент приобрел указанное требование, если иное не предусмотрено договором.*

Если уступка денежного требования финансовому агенту (фактору) осуществлена в целях обеспечения исполнения обязательства клиента перед финансовым агентом (фактором) и договором факторинга не предусмотрено иное, то *финансовый агент (фактор) обязан представить отчет клиенту и после получения исполнения от должника передать клиенту сумму, превышающую сумму долга клиента, обеспеченную уступкой требования.* В силу уступки денежного требования в целях обеспечения исполнения обязательства клиента при получении финансовым агентом (фактором) денежных средств от должника по уступленному финансовому агенту (фактору) клиентом денежному требованию обязательство клиента перед финансовым агентом (фактором) считается надлежащим образом исполненным в том объеме, в котором должник исполнил свое обязательство перед финансовым агентом (фактором). Если денежные средства, полученные финансовым агентом (фактором) от должника, оказались меньше суммы долга клиента финансовому агенту (фактору), обеспеченной уступкой требования, то *клиент остается ответственным перед финансовым агентом (фактором) за остаток своего долга.*

Если уступка денежного требования осуществлена в целях оказания финансовым агентом (фактором) клиенту услуг, *связанных с денежными требованиями, являющимися предметом уступки, то финансовый агент (фактор) обязан представить отчет клиенту и передать ему все суммы, полученные во исполнение уступленных денежных требований, а клиент обязан оплатить оказанные услуги.*

Финансовый агент (фактор) вправе при передаче клиенту денежных средств предъявить к зачету свои денежные требования по договору.

Ответственность сторон

Если договором факторинга не предусмотрено иное, *то клиент несет перед финансовым агентом ответственность за недействительность денежного требования, являющегося предметом уступки.*

Клиент не отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение должником требования, являющегося предметом уступки, в случае предъявления его финансовым агентом к исполнению, если иное не предусмотрено договором между клиентом и финансовым агентом.

1.4. Деятельность органов внутренних дел по защите интересов заемщиков

Деятельность органов внутренних дел по защите интересов субъектов заемных обязательств и в первую очередь заемщиков складывается из различных направлений деятельности, где особое место занимают вопросы выявления и установления случаев заключения заемных обязательств под влиянием обмана, насилия, угрозы или стечения тяжелых обстоятельств (мошенничество, причинение вреда здоровью, как следствие применения насилия либо угрозы насилия), а также случаев грубого нарушения правил совершения действий специальных организаций (*так называемые коллекторские агентства*), профессионально специализирующихся на судебном и внесудебном взыскании просроченной и проблемной задолженности, направленных на возврат долгов.

При этом о деятельности того или иного хозяйствующего субъекта можно говорить как о коллекторской, если наблюдается следующее: 1) принципиальная однотипность денежных долгов, поступающих в работу; 2) внешняя бесспорность денежных долгов; 3) систематичность работы субъекта, специализирующегося преимущественно или исключительно на стимулировании должников к исполнению обязательств; 4) применение типовых алгоритмов работы.

Первые из названных признаков относятся к характеристике долга, вторые два – к характеристике работы. Если сам субъект экономических отношений не идентифицирует себя как коллекторское агентство, то на это может указывать используемые в наименованиях

соответствующих организаций словосочетания «коллекторское агентство» или «долговое агентство», а также «взыскание долгов», «возврат долгов» или «сбор долгов».

Существуют различные договорные модели, на основании которых коллектор осуществляет деятельность по «сбору долгов»: 1) договор об уступке права (требования); 2) договор об оказании услуг, в том числе агентский договор; 3) договор финансирования под уступку денежного требования.

Коллекторские агентства нередко применяют незаконные, а иногда хотя и законные, но назойливые или откровенно безнравственные методы и тактические приемы возврата (сбора) просроченной задолженности. Для исключения таких ситуаций действующее законодательство определяет общие правила совершения действий, направленных на возврат долгов, способы взаимодействия с должником, ограничения использования отдельных способов взаимодействия с должником: коллекторы имеют право звонить должнику не чаще двух раз в неделю и строго в период с 8 до 22 часов, личная встреча возможна не чаще одного раза в неделю в тот же период времени, ночные телефонные звонки и визиты, угрозы и оскорбления должнику запрещены, сотрудники коллекторского агентства обязаны представляться должнику, в течение трех лет хранить бумажные документы и аудиозаписи, подтверждающие общение с должником, и др.

Органы внутренних дел (участковые уполномоченные полиции) должны знать данные требования для целей предотвращения незаконных действий сотрудников коллекторских агентств.

§ 2. Договорные обязательства в сфере банковского обслуживания

2.1. Понятие и содержание договора банковского вклада

2.1.1. Понятие и юридическая характеристика договора банковского вклада

По договору банковского вклада, который именуется также депозитом, одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором (ст. 834 ГК РФ).

Юридическая природа договора банковского вклада является предметом различных теорий.

Одни авторы признают его договором *иррегулярной поклажи* (разновидностью хранения), ссылаясь на то, что в рамках договора вклада денежная сумма передается банку на хранение и обезличивается, а банк обязуется вернуть вкладчику равную сумму. В данном

случае не принимается во внимание тот факт, что банк не хранит денежные средства, а использует их, и в данном правоотношении вознаграждение выплачивается не хранителю (банку), а тому, кто передает деньги.

Более распространенная точка зрения рассматривает вклад как **разновидность договора займа**, при этом считается вклад не чистым видом займа, а соединенным с некоторыми элементами хранения.

Таким образом, несмотря на видимое сходство данных правоотношений, **договор банковского вклада является самостоятельным видом договора и не может рассматриваться как разновидность договора займа.**

Юридическая характеристика

Договор банковского вклада - **реальный договор**, так как права и обязанности у сторон возникают только после передачи денежных средств во вклад.

После получения вклада у банка появляются определенные права и обязанности, вкладчик же обладает исключительно правами и не несет никаких обязанностей, поэтому договор банковского вклада является **односторонним**.

Банк за использование вклада выплачивает определенные в соглашении проценты, а если такое условие отсутствует, то вознаграждение вкладчика устанавливается на основании закона, т.е. договор всегда носит **возмездный** характер.

Кроме того, договор банковского вклада, **когда вкладчик - физическое лицо, признается публичным**, т.е. банк обязан заключить его с каждым обратившимся (ст. 426 ГК РФ).

Особенности правового регулирования договорных обязательств банковского вклада

Общие нормы, регулирующие отношения банка и вкладчика, содержатся в гл. 44 ГК РФ, а также в Законе о банках. При этом Банку России как регулятору данной сферы финансовых отношений предоставлено право устанавливать **банковские правила**, определяющие порядок внесения вкладов, начисления процентов и другие их условия. Банковские правила должны соответствовать нормам ГК РФ. При диспозитивности норм закона стороны в договоре банковского вклада могут урегулировать отношения по собственному усмотрению.

На отношения банковского вклада с участием вкладчика – физического лица распространяет свое действие и **законодательство в сфере защиты прав потребителей**.

2.1.2. Элементы договора банковского вклада

Предмет договора банковского вклада:

во-первых, денежная сумма (вклад). В соответствии со ст. 36 Закона о банках «вклад - денежные средства в валюте Российской

Федерации или иностранной валюте, размещаемые физическими лицами в целях хранения и получения дохода»;

во-вторых, драгоценный металл определенного наименования. Статья 844.1 ГК РФ предусматривает так называемый **договор вклада в драгоценных металлах**, согласно которому банк обязуется возвратить вкладчику имеющийся во вкладе драгоценный металл того же наименования и той же массы либо выдать денежные средства в сумме, эквивалентной стоимости этого металла, а также выплатить предусмотренные договором проценты.

Стороны (субъекты) договора банковского вклада

В договоре банковского вклада одной из сторон является **банк**, а в некоторых случаях и **иные кредитные организации**, другой стороной - юридическое или физическое лицо, именуемое **вкладчиком**.

В соответствии со ст. 1 Закона о банках **кредитная организация** - юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка Российской Федерации (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные настоящим федеральным законом. Кредитная организация образуется на основе любой формы собственности как хозяйственное общество.

Выделяют банковские и небанковские кредитные организации.

Банк - кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: *привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц* (банк с универсальной лицензией, банк с базовой лицензией).

Согласно п.1 ст. 835 ГК РФ, *право на привлечение денежных средств во вклады имеют банки, которым такое право предоставлено в соответствии с разрешением (лицензией), выданным в порядке, установленном в соответствии с законом*. Кроме того, в соответствии со ст. 36 Закона о банках **вклады денежных средств физических лиц** принимаются только банками, имеющими такое право по лицензии, выдаваемой Банком России, участвующими в системе обязательного страхования вкладов в банках и состоящими на учете в организации, осуществляющей функции по обязательному страхованию вкладов и с даты государственной регистрации которых прошло **не менее двух лет**. При слиянии банков указанный срок рассчитывается по банку, имеющему более раннюю дату государственной регистрации.

Иные кредитные организации представляют собой небанковские кредитные организации, которые на основании лицензии ЦБР осуществляют отдельные банковские операции, например либо рас-

четные, либо депозитные и кредитные операции (например, микрофинансовые организации).

Небанковские кредитные организации **не могут привлекать во вклады денежные средства физических лиц**, так как ГК РФ не предоставляет им такого права, а Закон о банках и банковские правила не предусматривают для небанковских кредитных организаций возможность получения лицензии для привлечения во вклады денежных средств физических лиц.

Вкладчиками могут быть физические лица и юридические лица, независимо от организационно-правовой формы и государственной принадлежности. Физические лица должны обладать полной дееспособностью, исключение закон устанавливает для несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, которые наделены ст. 26 ГК РФ правом самостоятельно вносить в банки вклады и распоряжаться ими. Ограниченно дееспособные заключают такие договоры с согласия попечителя. *В соответствии с ст. 37 Закона о банках вкладчиками банка могут быть граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства.*

Форма и порядок заключения договора

Статья 836 ГК РФ предусматривает **простую письменную форму** для договоров данного вида. Договор может быть заключен путем составления одного документа, обмена документами по факсу, телексу и т.д. В частности, согласно ст. 36 Закона о банках, привлечение средств физических лиц во вклады **оформляется договором в письменной форме в двух экземплярах, один из которых выдается вкладчику.**

Постановлением от 27 октября 2015 г. № 28-П Конституционный Суд дал оценку конституционности п. 1 ст. 836 ГК РФ [105], где предметом рассмотрения явилась норма ГК РФ, касающаяся соблюдения письменной формы договора банковского вклада, заключаемого гражданином, и удостоверения факта внесения им вклада выданным банком вкладчику документом.

Конституционный Суд признал оспоренную норму не противоречащей Конституции Российской Федерации, поскольку в этой части она не препятствует суду на основании анализа фактических обстоятельств конкретного дела признать требования к форме договора банковского вклада соблюденными, а договор - заключенным, **если будет установлено, что прием от гражданина денежных средств для внесения во вклад подтверждается документами, которые были выданы ему банком (лицом, которое, исходя из обстановки заключения договора, воспринималось гражданином как действующее от имени банка) и в тексте которых отражен факт внесения соответствующих денежных средств, и что поведение гражданина являлось разумным и добросовестным.**

Таким образом, согласно п.1 ст. 836 ГК РФ, «письменная форма договора банковского вклада **считается соблюденной**, если внесение вклада удостоверено *сберегательной книжкой, сберегательным или депозитным сертификатом либо иным выданным банком вкладчику документом, отвечающим требованиям, предусмотренным для таких документов законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями*».

Как видим, кредитная организация в подтверждение внесения вклада физическим лицом вправе выдать *сберегательную книжку* или *сберегательный сертификат*, а юридическому лицу - *депозитный сертификат*.

Сберегательная книжка может быть именной или на предъявителя (ст.843 ГК РФ).

Сберегательный (депозитный) сертификат, являясь ценной бумагой, удостоверяет право вкладчика (держателя сертификата) получить по истечении установленного срока сумму внесенного вклада и обусловленных в сертификате процентов (ст. 844 ГК РФ).

Отличие сберегательного сертификата от депозитного состоит в том, что держателем первого может быть только физическое лицо (в том числе индивидуальный предприниматель), а второго - только юридическое. Сертификаты бывают именными или предъявительскими.

*Несоблюдение простой письменной формы договора банковского вклада влечет его **недействительность в форме ничтожности**.*

Принятие вклада сопровождается **открытием банком депозитного счета**, на котором отражается внесенная сумма. К отношениям банка и вкладчика применяются нормы гл. 45 ГК РФ о договоре банковского счета, если иное не предусмотрено положениями ГК РФ о договоре банковского вклада и не противоречит существу договора.

Договор банковского вклада должен быть заключен не только в надлежащей форме, но и **надлежащими субъектами**. Статья 835 ГК РФ определяет последствия принятия вклада ненадлежащим лицом, различая их в зависимости от того, является вкладчиком юридическое или физическое лицо. *Так, если вклад принят от гражданина лицом, не имеющим такого права, или с нарушением установленного порядка, вкладчик может потребовать немедленного возврата суммы вклада, уплаты процентов, а также возмещения причиненных убытков. Если вкладчиком является юридическое лицо, то такой договор признается недействительным.*

2.1.3. Содержание договора банковского вклада

Банк принимает от вкладчика денежные средства и размещает их во вклад, который может периодически пополняться. **Банк не вправе** отказаться от получения таких сумм, если указаны реквизиты счета вкладчика и если это прямо не запрещено договором банковско-

го вклада (например, ввиду незначительности суммы). Получив от вкладчика сумму вклада, банк должен открыть депозитный счет и зачислить на него эту сумму.

Банк обязан выплачивать вкладчику проценты за пользование его денежными средствами (ст. 838 ГК РФ). Размер процентов определяется сторонами в договоре исходя из банковских тарифов, размер которых зависит от суммы и срока вклада. Даже при отсутствии такого условия, договор не становится безвозмездным, а процентная ставка определяется исходя из **размера ключевой ставкой Банка России, действовавшей в соответствующие периоды**.

Проценты на сумму банковского вклада начисляются со дня, следующего за днем ее поступления в банк, до дня ее возврата вкладчику включительно, а если ее списание со счета вкладчика произведено по иным основаниям, до дня списания включительно.

Если иное не предусмотрено договором банковского вклада, проценты на сумму банковского вклада выплачиваются вкладчику по его требованию по истечении каждого квартала отдельно от суммы вклада, а не востребовавшие в этот срок проценты увеличивают сумму вклада, на которую начисляются проценты.

При возврате вклада выплачиваются все начисленные к этому моменту проценты.

Если иное не предусмотрено законом, по просьбе вкладчика-гражданина банк вместо выдачи вклада и процентов на него должен произвести перечисление денежных средств на указанный вкладчиком счет (ст. 834 ГК РФ).

Одной из основных обязанностей банка является возврат суммы вклада и начисленных процентов вкладчику по истечении срока вклада, а в предусмотренных законом или договором случаях - и при досрочном возвращении вклада. При этом по договору вклада любого вида, заключенному с гражданином, банк в любом случае обязан выдать по первому требованию вкладчика сумму вклада или ее часть и соответствующие проценты (за исключением вкладов, внесение которых удостоверено сберегательным сертификатом, условия которого не предусматривают право вкладчика на получение вклада по требованию), а условие договора об отказе гражданина от права на получение срочного вклада или вклада до востребования по его требованию **ничтожно**, за исключением случая, когда внесение вклада удостоверено сберегательным сертификатом, условия которого не предусматривают право вкладчика на получение вклада по требованию.

В качестве обеспечения возврата вкладов физических лиц банки, согласно ст. 840 ГК РФ, **обязаны осуществлять их обязательное страхование**.

Информацию о способах обеспечения возврата вкладов банк **обязан** предоставить вкладчику при заключении договора банковского вклада. Наряду с системой обязательного страхования вкладов бан-

ки могут создавать фонды добровольного страхования вкладов, которые существуют как некоммерческие организации. Основные принципы организации таких фондов регулируются ст. 39 Закона о банках.

Договор банковского вклада прекращается по основаниям, предусмотренным ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Договор может быть расторгнут *по взаимному согласию сторон*. В соответствии со ст. 452 ГК РФ такое соглашение заключается в письменном виде. В этом случае договор прекращает свое действие с момента, определенного сторонами, или с момента выдачи суммы вклада и процентов вкладчику.

Возможно *расторжение договора в одностороннем порядке*, когда это допускается законом или договором.

В любое время договор может быть расторгнут по требованию вкладчика - физического лица либо при других обстоятельствах, согласованных сторонами в договоре.

2.1.4. Виды банковских вкладов

По субъекту различаются вклады юридических лиц и вклады физических лиц.

Согласно ст. 837 ГК РФ, по сроку внесения различают вклады до востребования и срочные вклады, которые, в свою очередь, имеют множество подвидов.

По вкладу до востребования банк обязан выдать денежную сумму по первому требованию вкладчика. По таким вкладам обычно выплачиваются минимальные проценты. Статья 838 ГК РФ допускает возможность изменения банком размера процентов по вкладам до востребования, проценты могут быть как увеличены, так и уменьшены. *В последнем случае проценты по новой ставке начисляются на сумму внесенного ранее вклада через месяц после получения вкладчиком соответствующего уведомления.* В договоре может содержаться условие, которое запрещает изменять процентную ставку или применять ее в отношении ранее сделанного вклада. Вклады до востребования, как правило, являются пополняемыми.

К срочным относятся вклады, вносимые на определенный срок, а также вклады, срок которых обусловлен наступлением предусмотренных в договоре обстоятельств. Определенный договором банковского вклада размер процентов на вклад, внесенный гражданином на условиях его выдачи по истечении определенного срока либо по наступлении предусмотренных договором обстоятельств, *не может быть односторонне уменьшен банком, если иное не предусмотрено законом.* По договору такого банковского вклада, заключенному банком с юридическим лицом, размер процентов *не может быть односторонне изменен, если иное не предусмотрено законом или договором.* По договору банковского вклада, внесение вклада по

которому удостоверено сберегательным или депозитным сертификатом, размер процентов *не может быть изменен в одностороннем порядке.*

Срочный вклад может трансформироваться во вклад до востребования:

- в случаях, когда срочный вклад возвращается вкладчику по его требованию до истечения срока либо до наступления иных обстоятельств, указанных в договоре банковского вклада, *проценты по вкладу выплачиваются в размере, соответствующем размеру процентов, выплачиваемых банком по вкладам до востребования*, если договором банковского вклада не предусмотрен иной размер процентов.

- в случаях, когда вкладчик не требует возврата суммы срочного вклада по истечении срока либо по наступлении предусмотренных договором обстоятельств, *договор считается продленным на условиях вклада до востребования*, если иное не предусмотрено договором.

В статье 842 ГК РФ предусмотрена возможность заключения ***договора банковского вклада в пользу третьего лица.*** По общему правилу такое лицо приобретает права вкладчика с момента предъявления им первого требования к банку или выражения своего намерения воспользоваться вкладом иным способом (направление в банк карточки с образцами подписей лиц, уполномоченных распоряжаться средствами во вкладе, и т.д.).

2.2. Понятие и содержание договора банковского счета

2.2.1. Понятие и юридическая характеристика договора банковского счета

По договору банковского счета банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету (ст. 845 ГК РФ).

В гражданском законодательстве ***институт договора банковского счета представлен гл. 45 ГК РФ***, состоящей из 4 параграфов: общие положения о договоре банковского счета (§ 1), «Номинальный счет» (§ 2), «Счет эскроу» (§ 3), «Публичный депозитный счет» (§ 4).

В юридической литературе ***правовая природа договора банковского счета*** и сегодня вызывает споры. Одни авторы придерживаются точки зрения, что договор банковского счета это ***совокупность ряда «элементарных договоров»***, таких, как поручение, заем, хранение и т.д. Другие, признавая его самостоятельность, выдвигают ***теорию распада правоотношений на две связанные между собой группы: отношения по хранению денежных средств и расчетные отношения.*** Однако договор банковского счета отличается по ряду признаков и от договора займа, и от договора хранения. Банк не хранит

денежные средства на счете клиента, а использует их в процессе осуществления своей деятельности.

Определение договора банковского счета, содержащееся в ГК РФ, в котором отсутствует указание на хранение клиентом денежных средств на счете в банке, и изложение норм о нем в отдельной гл. 45 подтверждают, что **договор банковского счета является самостоятельным видом договора.**

Юридическая характеристика договора банковского счета

Договор банковского счета - **публичный договор**. Банк, являясь обществом, специально образованным для проведения банковских операций, в том числе расчетных, не может отказать клиенту, за некоторыми исключениями, в заключении договора банковского счета. Условия договора являются одинаковыми для всех клиентов. В некоторых случаях он может быть и договором присоединения, когда банк предлагает условия договора в стандартной форме (формуляре).

Договор банковского счета - **консенсуальный договор**. Он также является, как правило, **возмездным**, поскольку обычно клиент уплачивает банку комиссионные за проведение расчетных операций, а банк начисляет проценты на используемые им денежные средства, находящиеся на счете клиента.

По договору, права и обязанности возникают как у банка, например перечисление денежных средств лицу, указанному владельцем счета, так и у клиента, который должен представлять в банк платежные документы, соответствующие требованиям закона и банковским правилам, т.е. договор является **взаимным**.

2.2.2. Элементы договора банковского счета

Стороны (субъекты) договора банковского счета: в договоре банковского счета *стороны именуются* **банк и клиент**.

Банком является юридическое лицо, которое осуществляет банковские операции как исключительный вид деятельности. Вместе с тем проводить банковские операции может не только банк. Такие права имеют и небанковские кредитные организации, но круг их операций ограничен.

Клиентом в договоре банковского счета могут быть *физические и юридические лица*. В законодательстве, регулирующем расчетные отношения, нет норм, обязывающих клиентов держать денежные средства на счетах в банке, однако существует ограничение наличных расчетов между юридическими лицами, что косвенно обязывает их иметь счет в банке; свобода в заключении договора банковского счета сводится для юридического лица лишь к выбору банка.

Гражданин, заключающий договор банковского счета, по общему правилу **должен быть дееспособным**. В некоторых случаях закон разрешает открывать счета лицам, не обладающим полной дееспособностью. К ним относятся несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18

лет, заключающие договор банковского счета с согласия родителей, усыновителя, попечителя, а в случаях, когда открытие счета связано с распоряжением вкладом, заработком и иными доходами, самостоятельно, без их согласия, и граждане, ограниченные судом в дееспособности, заключающие договор с согласия попечителя, за исключением мелких бытовых сделок.

Статья 845 ГК РФ предусматривает, что в случае заключения *договора банковского счета с несколькими клиентами (совместный счет)* такими клиентами могут быть *только физические лица* с учетом ограничений, установленных валютным законодательством Российской Федерации.

Права на денежные средства, находящиеся на счете, считаются принадлежащими таким лицам в долях, определяемых пропорционально суммам денежных средств, внесенных каждым из клиентов или третьими лицами в пользу каждого из клиентов, если иное не предусмотрено договором банковского счета (договором установлена непропорциональность). В случае, когда *договор банковского счета заключен клиентами-супругами*, права на денежные средства, находящиеся на совместном счете, являются общими правами клиентов-супругов (ст. 256 ГК РФ), если иное не предусмотрено брачным договором, о заключении которого клиенты-супруги уведомили банк.

Форма и порядок заключения договора банковского счета

Нормы ГК РФ о договоре банковского счета не устанавливают специальных требований к *форме договора*, поэтому согласно общему правилу должна быть соблюдена *простая письменная форма*. Договор может заключаться как путем обмена документами, так и путем составления единого документа.

В соответствие со ст. 846 ГК РФ «*банк обязан заключить договор банковского счета с клиентом, обратившимся с предложением открыть счет на объявленных банком для открытия счетов данного вида условиях, соответствующих требованиям, предусмотренным законом и установленными в соответствии с ним банковскими правилами*».

Банк не вправе отказать в открытии счета, совершение соответствующих операций по которому предусмотрено законом, уставом банка и выданным ему разрешением (лицензией), *за исключением случаев, когда такой отказ вызван отсутствием у банка возможности принять на банковское обслуживание либо допускается законом или иными правовыми актами*. Банковский счет *может быть открыт на условиях использования электронного средства платежа*.

Банковские правила о порядке открытия счетов предусматривают, что *клиент - юридическое лицо, желающий открыть счет*, направляет в банк заявление, подписанное руководителем и главным бухгалтером. К заявлению прилагаются учредительные документы, свидетельство о государственной регистрации, копия справ-

ки о постановке на учет в органах федерального государственного статистического наблюдения, карточка с образцами подписей лиц, уполномоченных распоряжаться счетом, и оттиском печати, копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе юридического лица и иные документы. Направление клиентом такого заявления рассматривается как оферта банку заключить договор. Руководитель банка ставит на заявлении разрешительную надпись, тем самым акцептуя оферту. С этого момента договор считается заключенным. На практике стороны обычно составляют единый документ, в котором фиксируются операции, проводимые банком по счету, а также права и обязанности сторон.

Физические лица для заключения договора банковского счета предоставляют в банк паспорт или иной документ, удостоверяющий личность, карточку с образцами подписей и иные документы.

Если банк необоснованно уклонился от заключения договора, клиент может обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и возмещении причиненных убытков.

2.2.3. Содержание договора банковского счета

После заключения договора банковского счета **банк обязан** в срок, определенный в договоре (а если он не определен - в разумный срок), **открыть клиенту счет**. В дальнейшем **банк обязан** совершать для клиента операции по счету, перечень которых определяется сторонами в договоре банковского счета. Устанавливаемый объем операций для каждого вида счета должен соответствовать требованиям законодательства, банковским правилам и применяемым в банковской практике обычаям.

Все операции по банковскому счету можно объединить в две большие группы: ***связанные с зачислением*** и связанные ***со списанием денежных средств со счета***.

Как правило, банк исполняет поручения клиента в пределах остатка денежных средств на счете, называемого кредитовым остатком. В этом случае все распоряжения клиента и другие документы на списание исполняются банком в порядке календарной очередности поступления их в банк. Исключения из этого правила устанавливаются в законе. Стороны могут оговорить в договоре, что банк проводит платежи по счету и при отсутствии необходимых денежных средств у клиента. Осуществляя такие платежи, банк фактически кредитует клиента, так как выполняет его поручение за счет собственных денежных средств. Такую ситуацию называют ***овердрафт по счету***. В договоре кроме условия о возможности овердрафта стороны должны определить срок такого кредитования, процентную ставку за пользование денежными средствами. Если такие условия не согласованы, то к этим отношениям применяются правила о займе и кредите, установленные гл. 42 ГК РФ.

При недостаточности денежных средств на счете для удовлетворения всех предъявленных к нему требований **списание денежных средств осуществляется в следующей очередности (ст. 855 ГК РФ):**

в первую очередь по исполнительным документам, предусматривающим перечисление или выдачу денежных средств со счета для удовлетворения требований о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, а также требований о взыскании алиментов;

во вторую очередь по исполнительным документам, предусматривающим перечисление или выдачу денежных средств для расчетов по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими или работавшими по трудовому договору (контракту), по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности;

в третью очередь по платежным документам, предусматривающим перечисление или выдачу денежных средств для расчетов по оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору (контракту), поручениям налоговых органов на списание и перечисление задолженности по уплате налогов и сборов в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, а также поручениям органов контроля за уплатой страховых взносов на списание и перечисление сумм страховых взносов в бюджеты государственных внебюджетных фондов;

в четвертую очередь по исполнительным документам, предусматривающим удовлетворение других денежных требований;

в пятую очередь по другим платежным документам в порядке календарной очередности.

Списание средств со счета по требованиям, относящимся к одной очереди, производится в порядке календарной очередности поступления документов.

Банк обязан, согласно ст. 849 ГК РФ, зачислять денежные средства на счет клиента не позже дня, следующего за днем поступления в банк платежного документа. Более короткие сроки могут быть определены в договоре банковского счета.

Осуществляя операции по счету клиента, банк оказывает ему услуги и **имеет право** на получение вознаграждения, которое называется **комиссией банка**.

Банк имеет право пользоваться денежными средствами, находящимися на счете клиента. За такую возможность он **уплачивает клиенту проценты**. В отличие от суммы вознаграждения, которая уплачивается клиентом и должна быть определена в договоре, сумма процентов, выплачиваемая банком, может и не оговариваться. Если стороны не достигли договоренности о сумме процентов, то, согласно ст. 852 ГК РФ, она соответствует процентам, выплачиваемым банком по вкладам до востребования.

Банк обязан соблюдать тайну банковского счета, операций по счету и сведений о клиенте.

Согласно ст. 857 ГК РФ, банк гарантирует тайну банковского счета и банковского вклада, операций по счету и сведений о клиенте. Сведения, составляющие банковскую тайну, могут быть предоставлены только самим клиентам или их представителям, а также представлены в бюро кредитных историй на основаниях и в порядке, которые предусмотрены законом. В случае разглашения банком сведений, составляющих банковскую тайну, клиент, права которого нарушены, вправе потребовать от банка возмещения причиненных убытков.

*Государственным органам и их должностным лицам, **включая органы внутренних дел**, а также иным лицам такие сведения могут быть предоставлены исключительно в случаях и порядке, которые предусмотрены законом (см. ст. 26 Закона о банках).*

В целях осуществления мер по противодействию легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, **кредитные организации предоставляют информацию** по операциям юридических лиц, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и физических лиц в уполномоченный орган в случаях, порядке и объеме, предусмотренных Федеральным законом от 7 августа 2001 г. «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» [47].

Ответственность по договору банковского счета

При нарушении условий договора стороны несут гражданско-правовую ответственность, имеющую компенсационный характер.

Банк как организация, которая осуществляет предпринимательскую деятельность, согласно ст. 401 ГК РФ несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора независимо от вины. *Она освобождается от ответственности, если докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, а также вины клиента.* Основания и размер ответственности за ненадлежащее совершение операций по счету установлены ст. 856 ГК РФ, в соответствии с которой в случае несвоевременного зачисления на счет поступивших клиенту денежных средств либо их необоснованного списания банком со счета, а также невыполнения указаний клиента о перечислении денежных средств со счета либо об их выдаче со счета банк обязан уплатить на эту сумму проценты в порядке и в размере, предусмотренных ст. 395 ГК РФ.

Прекращение договора банковского счета

Действие договора прекращается по основаниям, предусмотренным гл. 26 ГК РФ, при расторжении договора по взаимному согласию сторон либо в одностороннем порядке при наступлении условий, определенных в договоре или законе.

В соответствии с общими правилами договор банковского счета прекращается при ликвидации банка, при ликвидации юридического лица - клиента и отсутствии правопреемника или в связи со смертью гражданина - клиента. Договор может быть также прекращен в результате отзыва у банка лицензии на совершение банковских операций, вследствие чего он не сможет осуществлять расчетные операции. Договор, заключенный на определенный срок, прекращается по истечении срока действия.

Действие договора может быть прекращено при расторжении его сторонами. По взаимному согласию сторон договор может быть расторгнут в любой момент. Соглашение о расторжении договора должно быть совершено в письменной форме (ст. 452 ГК РФ).

В любой момент договор банковского счета может быть расторгнут **в одностороннем порядке клиентом**. Для этого, согласно ст. 859 ГК РФ, клиенту достаточно направить в банк заявление, уведомляющее о расторжении договора.

По требованию банка в одностороннем порядке:

- при отсутствии в течение двух лет денежных средств на счете **клиента-гражданина**, не являющегося индивидуальным предпринимателем, и операций по этому счету, *предупредив клиента об этом в письменной форме* или иным предусмотренным договором способом, если договором банковского счета не предусмотрен отказ банка от этого права. Договор банковского счета считается расторгнутым **по истечении двух месяцев** со дня направления банком такого предупреждения, если на счет клиента в течение этого срока не поступили денежные средства;

- при отсутствии в течение двух лет или в течение иного предусмотренного договором банковского счета срока операций по этому счету **клиента - юридического лица или индивидуального предпринимателя**, предупредив клиента об этом в письменной форме или иным способом, предусмотренным договором, если договором банковского счета не предусмотрен отказ банка от этого права. При этом указанный срок в любом случае *не может быть менее 6 месяцев*. Договор банковского счета считается расторгнутым **по истечении двух месяцев** со дня направления банком такого предупреждения.

Банк вправе расторгнуть договор банковского счета в случаях, установленных законом, с обязательным письменным уведомлением об этом клиента. Договор банковского счета считается расторгнутым **по истечении 60 дней со дня направления банком клиенту уведомления о расторжении договора банковского счета**.

Со дня направления банком клиенту уведомления о расторжении договора банковского счета до дня, когда договор считается расторгнутым, банк не вправе осуществлять операции по банковскому счету клиента, за исключением операций по взиманию платы за услуги банка, начислению процентов, если такие условия содержатся в до-

говоре банковского счета, по перечислению обязательных платежей в бюджет.

По требованию банка договор банковского счета может быть расторгнут судом:

- когда сумма денежных средств, находящихся на счете клиента, окажется ***ниже минимального размера***, предусмотренного банковскими правилами или договором, если такая сумма не будет восстановлена в течение месяца со дня предупреждения банка об этом;
- при отсутствии операций по этому счету ***в течение года***, если иное не предусмотрено договором.

*В случае неявки клиента за получением остатка денежных средств на счете в течение 60 дней со дня направления банком клиенту уведомления о расторжении договора банковского счета либо неполучения банком в течение указанного срока указания клиента о переводе суммы остатка денежных средств на другой счет, **банк обязан зачислить денежные средства на специальный счет в Банке России**, порядок открытия и ведения которого, а также порядок зачисления и возврата денежных средств с которого устанавливается Банком России. При этом в случае расторжения договора банковского счета в иностранной валюте банк обязан осуществить продажу иностранной валюты, а в случае расторжения договора банковского счета в драгоценных металлах осуществить продажу драгоценного металла по курсу, установленному этим банком на день продажи иностранной валюты и (или) драгоценного металла, и перечислить денежные средства в валюте Российской Федерации на указанный счет в Банке России. По требованию клиента банк осуществляет в порядке, установленном банковскими правилами, возврат денежных средств в валюте Российской Федерации в сумме, ранее перечисленной этим банком на специальный счет в Банке России.*

Расторжение договора банковского счета является основанием закрытия счета клиента.

2.2.4. Виды банковских счетов

Общие положения о банковском счете применяются к ***отдельным видам банковских счетов: совместный счет, номинальный счет, счет эскроу, публичный депозитный счет, залоговый счет, банковский счет в драгоценных металлах и иные виды банковских счетов, предусмотренных законом.***

Номинальный счет может открываться владельцу счета для совершения операций с денежными средствами, права на которые принадлежат другому лицу-бенефициару (ст. 860.1 ГК РФ).

По договору счета эскроу банк (эскроу-агент) открывает специальный счет эскроу для учета и блокирования денежных средств, полученных им от владельца счета (депонента) в целях их передачи другому лицу (бенефициару) при возникновении оснований, предусмотренных

ренных договором счета эскроу. Права на денежные средства, находящиеся на счете эскроу, принадлежат депоненту до даты возникновения оснований для передачи денежных средств бенефициару, а после указанной даты - бенефициару. Распоряжение денежными средствами, находящимися на счете эскроу, осуществляется в порядке, предусмотренном § 3 гл. 45 ГК РФ (ст. 860.7 ГК РФ).

По договору публичного депозитного счета, заключаемому для целей депонирования денежных средств в случаях, предусмотренных законом, банк обязуется принимать и зачислять в пользу бенефициара денежные средства, поступающие от должника или иного указанного в законе лица (депонента), на счет, открытый владельцу счета (нотариусу, службе судебных приставов, суду и иным органам или лицам, которые в соответствии с законом могут принимать денежные средства в депозит) (ст. 860.11 ГК РФ).

Предметом залога могут быть права по договору банковского счета при условии открытия банком клиенту **залогового счета** (ст. 358.9 ГК РФ).

Классификацию **иных банковских счетов** можно провести следующим образом:

- а) **по объекту** - *рублевые и валютные счета*;
- б) **по субъекту** - *счета юридических лиц* (некредитных организаций), которые, в свою очередь, подразделяются на *расчетные, текущие, бюджетные; счета граждан*, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица; *счета физических лиц; счета кредитных организаций*;
- в) **по цели открытия и объему проводимых операций** - *расчетные* счета (для проведения расчетов по основной деятельности); *специальные* счета (счета для проведения отдельных операций).

Счета юридических лиц - небанковских организаций и предпринимателей. Банковские правила предусматривают открытие юридическим лицам *расчетных, текущих и бюджетных* счетов. Согласно банковским правилам, *расчетные счета* открываются юридическим лицам независимо от форм собственности. Напротив, некоммерческие организации, как правило, доходов не извлекают, денежные средства они обычно только расходуют, поэтому открываемые им счета именуются *текущими*.

Счета юридических лиц, которым выделяются средства за счет бюджета для целевого использования, называются *бюджетными*. С этих счетов производятся расчеты с контрагентами, выдаются наличные денежные средства на зарплату, хозяйственно-операционные и командировочные расходы.

Счета банков (корреспондентские счета). Банк, как и любое юридическое лицо, имеет счет, называемый корреспондентским, который в силу особой роли и функций банка в проведении расчетов обладает существенной спецификой.

§3. Расчетные обязательства

3.1. Расчеты в гражданском обороте: общие положения

Расчеты в гражданском обороте строятся на возмездной основе и имеют, как правило, форму денежных расчетов.

Под расчетными отношениями следует понимать отношения по поводу осуществления платежей за переданные товары, выполненные работы и оказанные услуги.

Юридические признаки расчетных отношений:

- а) *связь с обслуживаемыми гражданско-правовыми обязательствами;*
- б) *осуществление платежей в наличном или безналичном порядке;*
- в) *участие наряду с кредитором и должником третьего субъекта, обладающего специальной правоспособностью, в лице банка или иного кредитного учреждения.*

Правовые основы осуществления расчетов установлены в гл. 46 ГК РФ, в Федеральном законе от 27 июня 2011 г. № 161-ФЗ «О национальной платежной системе» [31], в развитие которых Банком России приняты правила проведения расчетов в РФ. В частности, Положение о платежной системе Банка России (утв. Банком России 24 сентября 2020 г. № 732-П) [103] устанавливает критерии участия, приостановления и прекращения участия в платежной системе Банка России, порядок взаимодействия между Банком России и участниками платежной системы Банка России, порядок осуществления перевода денежных средств в платежной системе Банка России и применяемые формы безналичных расчетов, порядок осуществления платежного клиринга и расчета, регламент функционирования платежной системы Банка России, порядок взаимодействия платежной системы Банка России с другими платежными системами; порядок и форма проведения расчетов детально регламентируется Положением Банка России от 29 июня 2021 г. № 762-П «О правилах осуществления перевода денежных средств» [101].

Расчеты могут осуществляться как **в наличной, так и в безналичной формах.**

В соответствии со ст. 861 ГК РФ *расчеты с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, могут производиться наличными деньгами (ст. 140) без ограничения суммы или в безналичном порядке.*

Расчеты между юридическими лицами, а также расчеты с участием граждан, связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, производятся в безналичном порядке. Расчеты между этими лицами могут производиться также наличными деньгами с учетом ограничений, установленных законом и принимаемыми в соответствии с ним банковскими правилами. В частности, в соответ-

ствии с п. 4. Указания Банка России от 9 декабря 2019 г. № 5348-У «О правилах наличных расчетов» [102] наличные расчеты в валюте Российской Федерации и иностранной валюте между участниками наличных расчетов в рамках одного договора, заключенного между указанными лицами (индивидуальные предприниматели и юридические лица), могут производиться в размере, не превышающем 100 тыс. руб., либо в иностранной валюте в сумме, эквивалентной 100 тыс. руб. по официальному курсу иностранной валюты по отношению к рублю, установленному Банком России, на дату проведения наличных расчетов (предельный размер наличных расчетов). При этом наличные расчеты производятся в размере, не превышающем предельного размера наличных расчетов, при исполнении гражданско-правовых обязательств, *предусмотренных договором*, заключенным между участниками наличных расчетов, и (или) вытекающих из него и исполняемых как в период действия договора, так и после окончания срока его действия.

Без учета предельного размера наличных расчетов осуществляется расходование поступивших в кассы участников наличных расчетов наличных денег в валюте Российской Федерации на следующие цели: выплаты работникам, включенные в фонд заработной платы, и выплаты социального характера; выплата страховых возмещений (страховых сумм) по договорам страхования физическим лицам, уплатившим ранее страховые премии наличными деньгами; выдача наличных денег на личные (потребительские) нужды индивидуального предпринимателя, не связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности; оплата товаров (кроме ценных бумаг), работ, услуг; выдача наличных денег работникам под отчет и др.

Основными формами безналичных расчетов в валюте РФ и на ее территории являются (ст.862 ГК РФ): *расчеты платежными поручениями; расчеты по аккредитиву; расчеты по инкассо; расчеты чеками*; в иных формах, предусмотренных законом, банковскими правилами или применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота.

Положение Банка России «О правилах осуществления перевода денежных средств» [101] предусматривает: *расчеты в форме перевода денежных средств по требованию получателя средств (прямое дебетование); расчеты в форме перевода электронных денежных средств*. Перевод электронных денежных средств осуществляется в соответствии с Федеральным законом «О платежной системе» и договорами.

Перевод денежных средств с использованием платежных карт осуществляется с учетом особенностей, предусмотренных Положением Банка России от 24 декабря 2004 г. № 266-П «Об эмиссии банковских карт и об операциях, совершаемых с использованием платежных карт» [100].

Формы безналичных расчетов избираются плательщиками, получателями средств самостоятельно и могут предусматриваться договорами, заключаемыми ими со своими контрагентами.

Безналичные расчеты производятся через банки и иные кредитные организации, в которых клиентам открыты соответствующие банковские счета. В банковской практике расчеты принято подразделять на *одногородные и междугородные*, а также на *расчеты, осуществляемые в пределах территории одного субъекта РФ или двух субъектов и более*.

Федеральный закон «О национальной платежной системе» (ст.5) устанавливает срок осуществления перевода денежных средств независимо от формы безналичного расчета. Срок для осуществления перевода денежных средств составляет **три рабочих дня**. Если перевод осуществляется через банковский счет, то срок отсчитывается со дня списания денежных средств со счета плательщика, а если без открытия банковского счета, то со дня предоставления плательщиком наличных денежных средств в кредитную организацию.

Банки, обслуживающие плательщиков и получателей денежных средств, состоят в корреспондентских отношениях между собой или с Банком России в лице его расчетно-кассовых центров

Участниками расчетных отношений выступают: *плательщик; банк плательщика; получатель платежа; банк получателя платежа*.

3.2. Расчеты платежными поручениями

Данная форма безналичных расчетов занимает в Российской Федерации ведущее место. Интересно отметить и тот факт, что косвенно законодатель придает ей базовое значение. Например, в правилах ГК РФ о договоре поставки прямо установлено применение платежных поручений во всех случаях, если стороны не согласовали использование иной формы расчетов (ст.516). В качестве ее условного обозначения на практике употребляется ее терминологический аналог – *банковский перевод*. Тогда плательщик именуется перевододателем.

При расчетах платежным поручением банк обязуется по поручению плательщика за счет средств, находящихся на его счете, перевести определенную денежную сумму на счет указанного плательщиком лица в этом или ином банке в срок, предусмотренный законом или устанавливаемый в соответствии с ним, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета либо не определяется применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота (п.1 ст.863 ГК РФ). Обязанность банка исполнять платежные поручения клиента вытекает из договора банковского счета, заключаемого между ними. Банк также обязан осуществлять перечисление денежных средств по поручению лица, не имеющему у него

счет, если иное не предусмотрено законом, банковскими правилами или не вытекает из существа этих отношений.

В соответствии с Положением «О правилах осуществления перевода денежных средств» при расчетах платежными поручениями банк плательщика обязуется осуществить перевод денежных средств по банковскому счету плательщика или без открытия банковского счета плательщика – физического лица получателю средств, указанному в распоряжении плательщика.

Платежное поручение составляется, принимается к исполнению и исполняется в электронном виде, на бумажном носителе.

Из приведенного законодательного определения следуют **признаки банковского перевода**:

- перевод осуществляется за счет средств плательщика;
- перевод осуществляется банком на счет, указанный плательщиком;
- перевод осуществляется в срок, установленный законом или в соответствии с ним, если стороны договора банковского счета не установили более короткий срок исполнения перевода.

Правила о расчетах платежными поручениями регламентируют не только движение основной денежной массы, но и обеспечивают доведение этих средств до счета получателя. Иными словами, *расчет будет завершен только тогда, когда деньги окажутся на счете получателя.*

Содержание платежного поручения и представляемых с ним расчетных документов и их форма должны соответствовать требованиям закона и установленным в соответствии с ним банковскими правилами. Форма платежного поручения должна соответствовать Положению Банка России «О правилах осуществления перевода денежных средств», а расчетные документы должны включать очередность и срок платежа, а также идентификационный номер налогоплательщика (ИНН). Поручение является действительным в течение **10 дней** со дня выписки, причем день выписки в расчет не принимается.

Исполнение перевода состоит в перечислении банком денежной суммы со счета плательщика на счет получателя средств через его банк.

Моментом исполнения поручения плательщика является день зачисления средств на корреспондентский счет банка получателя, который обязан в соответствии со ст. 849 ГК РФ зачислить поступившие его клиенту средства на счет последнего не позднее дня, следующего за днем поступления в банк платежного документа. Согласно ст. 863 ГК РФ банк обязан исполнить платежное поручение плательщика в срок, предусмотренный законом или установленный в соответствии с ним.

Кроме того, статья 80 Закона о ЦБР определяет **общие сроки безналичных расчетов**, которые в пределах субъекта РФ не должны

превышать *двух операционных дней, а в пределах РФ – 5 операционных дней*. Более короткие сроки могут быть согласованы сторонами в договоре банковского счета либо вытекать из применяемых в банковской практике обычаев делового оборота.

Банк несет ответственность за свои действия перед клиентом, а также за действия исполняющего банка, банка получателя средств.

3.3. Расчеты по аккредитиву

Аккредитивная форма расчетов до недавнего времени мало использовалась в расчетной практике России. Однако в последнее время эта форма все более широко применяется при расчетах.

Смысл аккредитива как формы безналичных расчетов состоит в получении продавцом (подрядчиком, услугодателем) твердых гарантий платежа за исполненное обязательство.

В настоящее время все российские нормы права о расчетах по аккредитиву отражают мировую практику обращения этих документов и в первую очередь *Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов (Унифицированные правила)*.

Нормативными актами, регулирующими на территории Российской Федерации отношения, возникающие в связи с использованием аккредитивной формы расчетов, являются ГК РФ (ст.867-873) и Положение Банка России «О правилах осуществления перевода денежных средств», которое применяется в части, не противоречащей ГК РФ.

При расчетах по аккредитиву банк-эмитент, действующий по поручению плательщика, обязуется перед получателем средств произвести платежи или акцептовать и оплатить переводной вексель, выставленный получателем средств, либо совершить иные действия по исполнению аккредитива по представлении получателем средств предусмотренных аккредитивом документов и в соответствии с условиями аккредитива (п.1. ст. 867 ГК РФ).

Приведенное определение с учетом содержания ст. 867 в целом и гл. 6 Положения Банка России от 29 июня 2021 г. № 762-П позволяет выделить **признаки аккредитива**:

- аккредитив является денежным обязательством, исполнение которого обычно происходит под условием предоставления документов, предусмотренных в аккредитиве;

- аккредитив является сделкой, обособленной от договора, в котором предусмотрена аккредитивная форма расчетов, и банк не участвует в исполнении этого договора. Даже недействительность договора, в оплату которого открыт аккредитив, не влечет недействительность аккредитива [129].

Банк осуществляет платеж по аккредитиву от собственного имени, но по поручению своего клиента; банк осуществляет платеж по аккредитиву за счет собственных средств или средств клиента;

выставление аккредитива и платеж с аккредитива порождают единую цепь сделок между различными участниками кредитно-расчетных отношений.

Статья 867 ГК РФ определяет *предмет, содержание и субъектов* обязательства, возникающего при аккредитивной форме расчетов.

Сторонами, участвующими в операции по аккредитиву, являются: а) приказодатель аккредитива – плательщик по коммерческому контракту, т.е. покупатель или заказчик; б) банк – эмитент аккредитива – банк покупателя или заказчика; в) исполняющий банк, т.е. банк, производящий выплаты получателю средств; г) бенефициар по аккредитиву – получатель средств, т.е. продавец или подрядчик.

Предпосылкой возникновения аккредитивного обязательства является *поручение плательщика об открытии аккредитива*, которое он дает обслуживающему его банку. Будучи связанным с ним договором банковского счета, банк не вправе отказаться от выполнения этого поручения, если форма и содержание документов соответствуют требованиям закона.

Содержанием поручения является *принятие на себя банком-эмитентом обязательства перед третьим лицом совершить в соответствии с указанием плательщика одно или несколько действий либо уполномочить на это другой банк (исполняющий банк) совершить эти действия*. Круг таких действий исчерпывающе определен в ст.867 ГК РФ: *произвести платежи или акцептовать и оплатить переводной вексель, выставленный получателем средств, либо совершить иные действия по исполнению аккредитива*.

Схематично взаимоотношения участников аккредитивных расчетов включают в себя **четыре стадии**.

Первая – поручение плательщика банку-эмитенту об открытии (выставления) аккредитива с инструкциями о платеже. Для учета поступивших в учреждение банка аккредитивов в банке плательщика открывается внебалансовый счет «Аккредитивы к оплате».

Вторая – передача полномочий по осуществлению платежей от банка-эмитента исполняющему банку (банку получателю).

Третья – предъявление продавцом (бенефициаром) документов, в том числе и в электронной форме, указанных в аккредитиве и свидетельствующих об исполнении обязательства (например, об отгрузке товара).

Четвертая – совершение исполняющим банком платежа против принятых им документов.

Как это явствует из закона, платеж по аккредитиву может быть произведен двумя способами: деньгами или векселем. Вексельный способ платежа включает оплату банком переводного векселя, предъявленного бенефициаром, акцепт банком такого векселя с последующим безоговорочной оплатой или учет векселя в пользу бенефициара. Учет векселя или так называемое дисконтирование век-

селя – это операция, заключающаяся в приобретении банком векселя по цене ниже вексельной суммы (со скидкой, дисконтом) с целью последующего предъявления векселя к оплате и получения дохода в виде разницы между суммой векселя и ценой приобретения.

Закон предусматривает следующие виды аккредитива: *отзывной и безотзывной; покрытый (депонированный) и непокрытый (гарантированный); подтвержденный аккредитив* (ст. 867–869 ГК РФ).

Отзывным признается аккредитив, который может быть изменен или отменен банком-эмитентом без предварительного уведомления получателя средств. Отзыв аккредитива не создает каких-либо обязательств банка-эмитента перед получателем средств. Исполняющий банк обязан осуществить платеж или иные операции по отзывному аккредитиву, если к моменту их совершения им не получено уведомление об изменении условий или отмен аккредитива. Аккредитив является отзывным, если в его тексте прямо не установлено иное (ст.868 ГК РФ).

Безотзывным признается аккредитив, который не может быть отменен без согласия получателя средств. По просьбе банка-эмитента исполняющий банк, участвующий в проведении аккредитивной операции, может подтвердить безотзывной аккредитив (подтвержденный аккредитив). Такое подтверждение означает принятие исполняющим банком дополнительного к обязательству банка-эмитента обязательства произвести платеж в соответствии с условиями аккредитива. Безотзывной аккредитив, подтвержденный исполняющим банком, не может быть изменен или отменен без согласия исполняющего банка (ст.869 ГК РФ).

Покрытый аккредитив создает обязанность банка-эмитента произвести платеж (покрытие) за счет средств плательщика или предоставить ему кредит путем перечисления средств в распоряжение исполняющего банка.

Непокрытый аккредитив основан на праве исполняющего банка списать всю сумму аккредитива с ведущегося у него корреспондентского счета банка-эмитента. Как быть в случае, если между банком-эмитентом и исполняющим банком не установлены корреспондентские счета? В этой ситуации должна быть предоставлена возможность исполняющему банку списать требуемую сумму с корреспондентского счета банка-эмитента в РКЦ ЦБ РФ. В противном случае реализация непокрытого аккредитива будет невозможной.

Во внешнеторговых операциях применяются и так называемые **переводные (трансферабельные) аккредитивы** (ст.48 Унифицированных правил). Это такой аккредитив, по которому первый бенефициар имеет право давать указание банку-эмитенту о переводе всех или части прав по аккредитиву другому лицу (второму бенефициару). Обычно трансферабельный аккредитив может быть передан лишь один раз.

Аккредитивная форма должна быть предусмотрена в договоре между плательщиком и получателем средств, в котором указываются наименование банка-эмитента, вид аккредитива и схема расчетов, способ извещения получателя об открытии аккредитива, полный перечень и точная характеристика документов, представляемых получателем для получения средств по аккредитиву, срок представления документов после отгрузки товаров (выполнения работ), а также иные условия, согласованные сторонами. При неисполнении этого требования законодательства отношения по аккредитиву не наступают в силу нарушения плательщиком закона.

Общее правило об ответственности перед плательщиком за нарушение условий аккредитива установлено в п. 1 ст. 872 ГК РФ. Ответственность несет банк-эмитент. Изъятие из этого правила установлено в п.3 этой же статьи для случая неправильной выплаты исполняющим банком денежных средств по покрытому или подтвержденному аккредитиву вследствие нарушения условий аккредитива. В этом случае ответственность может быть возложена на исполняющий банк.

Заккрытие аккредитива в исполняющем банке производится:

- 1) по истечении срока действия аккредитива, за исключением случая, когда документы по аккредитиву были представлены в пределах срока действия аккредитива;
- 2) при полном исполнении аккредитива;
- 3) по заявлению получателя средств об отказе от использования аккредитива до истечения срока его действия;
- 4) по заявлению плательщика об отмене или отзыве аккредитива.

О закрытии аккредитива исполняющий банк должен поставить в известность банк-эмитент. Неиспользованная сумма аккредитива подлежит возврату банку-эмитенту одновременно с закрытием аккредитива. Банк-эмитент обязан зачислить возвращенную денежную сумму на банковский счет плательщика, с которого депонировались эти средства.

В заключение следует сказать, что аккредитивная форма расчетов является одной из наиболее трудоемких и требует больших затрат времени.

3.4. Расчеты по инкассо

Инкассовая операция состоит в получении и зачислении банком платежа для своего клиента. В определенном смысле она есть противоположность аккредитиву, так как у плательщика нет обязанности заранее перечислить денежные средства своему контрагенту. Наоборот, получатель средств сам должен инкассировать определенную денежную сумму от плательщика. В силу этого у получателя средств гораздо меньше гарантий успеха по взиманию денег от плательщика и зачисления на свой банковский счет.

Данная форма безналичных расчетов более выгодна для покупателя, который не замораживает свои оборотные средства и не несет дополнительных расходов, связанных с выставлением аккредитива и кредитованию. Инкассовая форма расчетов нашла широкое распространение во внешнеторговых отношениях, особенно связанных с чеками и векселями. Правовое регулирование расчетных отношений по инкассо сосредоточено не только в российском законодательстве, но и в международных документах. Стандарты и обычаи международной банковской практики нашли свое воплощение в **Унифицированных правилах по инкассо**. Необходимо отметить, что ряд положений Унифицированных правил существенно отличаются от соответствующих положений российского права.

При расчетах по инкассо банк-эмитент обязуется по поручению клиента осуществить за счет клиента действия по получению от плательщика платежа и (или) акцепта платежа (ст. 874 ГК РФ).

Суть инкассовой операции состоит в том, что банк принимает у своего клиента (продавца, подрядчика) при его инкассовом поручении расчетные, товарораспорядительные и отгрузочные документы и пересылает их при своем поручении банку покупателя (заказчика) для вручения ему этих документов против уплаты обусловленной суммы, которая зачисляется затем поставщику (подрядчику).

Выделим признаки инкассо:

поручение клиента банку получить (инкассировать) деньги от плательщика или получить согласие уплатить деньги (акцепт платежа);

выполнение поручения за счет клиента;

выполнение поручения банком-эмитентом осуществляется самостоятельно или при помощи исполняющего банка.

В данном случае терминология, использованная в ГК РФ, отличается от терминологии Унифицированных правил. По российскому закону банк получателя средств именуется банком-эмитентом, а в соответствии с Унифицированными правилами – банком-ремитентом. Исполняющий банк именуется в Правилах инкассирующим банком. Думается, что данное формальное различие необходимо устранить в интересах единообразного толкования норм права. Приоритет должен быть отдан международно-правовым актам. В тех случаях, когда банк-эмитент осуществляет расчетно-кассовое обслуживание и плательщика, и получателя средств, он одновременно является исполняющим банком.

Выделяют **чистое инкассо**, то есть получение платежа лишь на основании финансовых документов (векселя, чека, долговой расписки), и **документарное инкассо** – получение платежа на основе коммерческих документов (счетов, коносаментов, накладных и т.д.) Наибольшее распространение имеет место документарное инкассо.

Общие правила об **исполнении** инкассового поручения изложены в ст. 875-876 ГК РФ. Инкассовое поручение составляется, предъявляется, принимается к исполнению и исполняется в электронном виде, на бумажном носителе и может быть оформлено с помощью различных расчетных документов (платежное требование, платежное требование-поручение, инкассовое поручение), а также иным способом (чек, вексель). Свои названия они получили от одноименных банковских документов, предъявляемых для получения платежа.

Инкассовые поручения применяются банками для списания средств со счета плательщика без его согласия по инициативе ряда государственных органов в случаях, установленных законом.

3.5. Расчеты чеками

До вступления в силу части второй ГК РФ расчеты чеками регулировались на сегодня утратившим силу Положением о чеках от 13 февраля 1992 г. В настоящее время общие положения о расчетах чеками регулируются ГК РФ, а также рядом иных законодательных актов.

Чек – это особая форма расчетов, обладающая внешней простотой и доступностью и в то же время достаточной мобильностью и универсальностью. Чеком признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю (ст.877 ГК РФ).

Отличительная черта отношений по расчетам чеками состоит в их особом субъектном составе. **Участниками чекового правоотношения** могут быть следующие лица:

чекодателем может быть только юридическое лицо, имеющее свой банковский счет в банке (должник по какому-либо обязательству);

чекодержателем вправе выступать юридические и физические лица;

плательщиком по чеку может выступать исключительно банк, в котором чекодатель имеет свой банковский счет и который выдал ему чековую книжку.

Как правило, чек используется для осуществления платежей между чекодателем и чекодержателем по основному обязательству, но сама по себе выдача чека на определенную сумму не погашает денежного обязательства. По своей природе чек выступает лишь суррогатом денег и никогда не может заменить их. Из этого основного вывода вытекает следующее:

- основным должником по чеку является *чекодатель*;
- *чекодержатель* не состоит с банком в обязательственных правоотношениях, банк не акцептует чеки и не отвечает перед держателем чека за неоплату чека (такая ответственность может быть возло-

жена на чекодателя, чекового поручителя, индоссанта, авалиста и прочих лиц, передавших его);

- чековое обязательство *абстрактно*, ничем не обусловлено и отдалено от основного обязательства, исполнение платежа по которому оформляется выдачей чека;

- обязательство по чеку носит *безотзывной* характер до истечения срока предъявления чека к платежу;

платеж по чеку не может включать процентов.

Чек, выступая в качестве ценной бумаги, должен содержать предусмотренные законом **обязательные реквизиты** (ст. 878 ГК РФ), это: наименование «чек», включенное в текст документа; поручение плательщику (банку) выплатить определенную денежную сумму; наименование плательщика и указание счета, с которого должен быть произведен платеж; указание валюты платежа; указание даты и места составления чека; подпись чекодателя.

Отсутствие в чеке какого-либо из указанных реквизитов лишает его юридической силы. Чек, не содержащий сведений об указании места его составления, рассматривается как подписанный в месте нахождения чекодателя. Указание о процентах считается ненаписанным (п.1 ст. 878 ГК РФ), то есть его просто нет. Пожалуй, это единственное послабление, которое допускается чековым законодательством, не влекущим за собой ничтожность выписанного чека. Наличие в чеке дополнительных условий допускается, и это не влияет на юридическую силу чека как ценной бумаги.

Практика чекового обращения выработала их **различные разновидности**:

- **расчетные**, применяемые в безналичных расчетах, и чеки для получения наличных денег. Предполагается, что согласно Единообразному закону о чеках, являющемуся приложением №1 к Женевской конвенции 1931 г., выписанный чек предполагается универсальным (налично-безналичным), потому что чекодатель или чекодержатель могут запретить оплату чека наличными путем учинения на его лицевой стороне надписи «только для расчетов» (ст.39 ГК РФ);

- **перечеркнутые (кроссированные) чеки**. Само по себе кроссирование состоит в ограничении использования чека по кругу лиц, вступающих в роли держателей, когда банк не вправе инкассировать сумму чека в пользу иных лиц. Кроссирование бывает общим и специальным. Кроссирование является общим, если между двумя параллельными линиями на чеке нет никакого обозначения или имеется пометка «банк». Чек, имеющий общее кроссирование, может быть оплачен плательщиком (банком) только другому банку или своему клиенту. Кроссирование является специальным, если между линиями вписано наименование какого-либо банка. В этом случае он может быть оплачен плательщиком (банком) только банку, наименование которого указано между линиями. Общее кроссирование может быть заме-

нено на специальное, но не наоборот. Таким образом, перечеркнутый чек может быть принят плательщиком (банком) лишь от другого банка либо от своего клиента, имеющего в банке (плательщике) свой банковский счет;

- **именным и переводным.** Вид чека определяет способ передачи прав по нему. Передача прав по чеку производится по правилам ст. 146 ГК РФ с учетом изъятий, установленных ст. 880 ГК РФ. Эти изъятия немногочисленны: в отличие от Единообразного закона, ГК РФ устанавливает, что именной чек не подлежит передаче, это означает недопустимость передачи прав по нему и в порядке цессии; передача прав по чеку, или индоссамент по переводному чеку, допускается в пользу всякого лица, включая самого чекодателя (чек собственному приказу). Индоссамент на плательщика утрачивает силу нормальной передаточной надписи и является лишь распиской за получение платежа. Индоссамент, совершенный плательщиком, является недействительным. Запрещается также частичный индоссамент. Лицо, обладающее чеком, полученным в порядке индоссамента, считается его законным владельцем, если оно основывает свое право на непрерывном ряде индоссаментов. Передаточная надпись совершается на самом чеке (его обороте) либо на присоединенном листе (аллонже). Индоссамент переносит все права, вытекающие из чека. Если индоссамент носит бланковый характер, то чекодержатель (индоссант) вправе: заполнить бланк своим именем или именем другого лица (превратить бланковый индоссамент в ордерный); передать чек путем другого бланкового индоссамента или на имя другого лица; передать чек простым вручением. Чек может быть передан также по препоручительному индоссаменту (п.3 ст. 146 ГК РФ).

Платеж по чеку может быть гарантирован полностью либо частично посредством **авалья**. Гарантия платежа по чеку (аваль) может даваться любым лицом, за исключением плательщика (п.1 ст. 881 ГК РФ). Аваль проставляется на лицевой стороне чека или на дополнительном листе путем надписи «считать за аваль» и указания, кем и за кого он дан. Если не указано, за кого он дан, то считается, что аваль дан за чекодателя. Аваль подписывается авалистом с указанием места его жительства и даты совершения надписи, а если авалистом является юридическое лицо, – места его нахождения и даты совершения надписи (п.2 ст. 881 ГК РФ). Авалист отвечает так же, как и тот, за кого он дал аваль. Его обязательство действительно даже тогда, если обязательство, которое он гарантировал, окажется недействительным по какому бы то ни было основанию, кроме несоблюдения формы (п.3 ст. 881 ГК РФ). Авалист, оплативший чек, приобретает права, вытекающие из чека против того, за кого он дал гарантию, и против тех, кто обязан перед последним (п.4 ст. 881 ГК РФ). Ответственность авалиста предопределяется ответственностью того лица, за которого дана

гарантия. Гарантия платежа может быть дана за чекодателя либо индоссанта.

3.6. Иные формы расчетов

В некоторых случаях применяются и другие формы расчетов. Так, платежные поручения используются *при переводах через предприятия связи*. Последние выполняют специфические расчетные услуги (почтовые и телеграфные переводы) в силу Федерального закона «О почтовой связи» [38]. Относительно новым для российского банковского оборота является *использование электронных форм расчетов*. В соответствии с Федеральным законом «О платежной системе» *при осуществлении безналичных расчетов в форме перевода электронных денежных средств клиент предоставляет денежные средства оператору электронных денежных средств на основании заключенного с ним договора*. Клиент – физическое лицо может предоставлять денежные средства оператору электронных денежных средств с использованием своего банковского счета или без использования банковского счета.

Использование электронных средств платежа осуществляется на основании договора об использовании электронного средства платежа, заключенного оператором по переводу денежных средств с клиентом, а также договоров, заключенных между операторами по переводу денежных средств.

Особое место в сфере электронных форм расчетов занимают сегодня **расчеты с использованием банковских пластиковых карт**. Общие положения, касающиеся выпуска и использования в сфере расчетных отношений банковских карт, изложены в Положении об эмиссии платежных карт и об операциях, совершаемых с их использованием, утвержденном Банком России 24 декабря 2004 г. № 266-П. Как следует из п. 1.5 данного Положения, **банковская карта является электронным средством платежа, которое используется для совершения операций ее держателем (физическим лицом, в том числе уполномоченным юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем) в пределах расходного лимита**.

Удобство этой формы расчетов состоит в том, что клиент, имеющий банковский счет (банковский вклад), не должен передавать банку расчетные документы для совершения платежа, их заменяет специальная пластиковая карточка с магнитным носителем, содержащая информацию о клиенте и его счете. Кроме того, получение карточки имеющей мировое (например, VISA, Eurocard/Mastercard, Amerikan Express и др.) или региональное (МИР) признание на основе межбанковских соглашений позволяет ее держателю осуществлять расчеты в разных странах мира либо в целом по РФ, независимо от валюты карточного счета (трансграничные платежи). Пластиковая карточка дает возможность ее владельцу получать наличные денеж-

ные знаки в банкоматах и пунктах выдачи наличных, обслуживающих данную систему банковских карт.

Банковская карта представляет собой один из видов платежных карт, предназначенных для совершения физическими и юридическими лицами операций с денежными средствами, находящимися у эмитента карт, и является инструментом безналичных расчетов. От иных платежных карт банковская карта отличается прежде всего субъектом, ее выпустившим: эмитентом банковской карты может быть только кредитная организация.

Различают **три вида банковских (платежных) карт**: *расчетные (дебетовые), кредитные и предоплаченные.*

По расчетной (дебетовой) карте могут осуществляться *расчеты за счет собственных средств клиента, находящихся на его счете в банке, и (или) за счет кредита*, предоставленного кредитной организацией - эмитентом клиенту при недостаточности или отсутствии на банковском счете денежных средств (овердрафт). Другими словами, расчетная (дебетовая) карта предоставляет своему держателю право осуществлять расходы за счет средств, находящихся на его банковском счете, а в случае недостаточности таких средств - за счет овердрафтного кредита банка.

Согласно п. 1.5 Положения № 266-П, **кредитная карта** предусматривает *расчеты держателя карты за счет предоставляемого банком-эмитентом кредита*. При этом кредитная карта может выпускаться как при наличии банковского счета клиента, так и без его наличия (п. 1.8 Положения). В данном случае отношения между банком и клиентом регулируются кредитным договором, в котором прописываются условия предоставления кредитных ресурсов, а также порядок расчетов по ним. Обратите внимание, что в случае предоставления кредитной карты клиенту без открытия банковского счета документами, подтверждающими оплату клиентом использования заемных средств, будут являться либо реестр операций, либо электронный журнал.

По предоплаченной карте осуществляется перевод электронных денежных средств, возврат остатка электронных денежных средств в пределах суммы предварительно предоставленных держателем денежных средств кредитной организации - эмитенту в соответствии с требованиями Федерального закона «О национальной платежной системе».

Следует различать понятия «**эмиссия банковских карт**» и «**эквайринг платежных карт**». Обе эти операции вправе осуществлять кредитные организации. Но если **эмиссия банковских карт** - это непосредственное их изготовление с нанесением соответствующих защитных кодов и магнитной полосы, то **эквайринг платежных карт** - это деятельность по организации расчетов с использованием пластиковых карт.

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие и юридическая характеристика договора займа.
2. Вопросы оспаривания договора займа по безденежности.
3. Понятие и юридическая характеристика кредитного договора.
4. Особенности правового регулирования потребительских кредитов.
5. Понятие и юридическая характеристика договора финансирования под уступку денежного требования.
6. Ответственность банков за нарушение обязанности по обеспечению возврата вкладов.
7. Понятие, виды и содержание договора банковского счета.
8. Правовое регулирование и общий порядок расчетов в гражданском обороте.

Глава 7. Страхование

§ 1. Понятие, виды и формы страхования.

§ 2. Страховые термины, используемые в сфере страховых правоотношений.

§3. Договор страхования и его виды.

§4. Обязательное страхование жизни и здоровья сотрудников органов внутренних дел.

§ 1. Понятие, виды и формы страхования

1.1. Понятие и признаки обязательств страхования

В современных условиях общественного производства возрастает влияние вредоносных факторов природного, техногенного и социального характера, способных причинить значительный ущерб заинтересованным лицам. В этом случае применение норм гражданского права, регулирующих договорную и внедоговорную ответственность, не всегда гарантирует полную и своевременную его компенсацию. Поэтому заинтересованные лица должны иметь необходимые ресурсы для своевременного и максимального восстановления понесенных потерь и повреждений, в целях восстановления нормального течения экономических и иных жизненных процессов. Предназначенные для этой цели и определенным образом обособленные материальные или денежные ресурсы именуется страховым фондом. Средства страховых фондов имеют целевое предназначение и расходуются для осуществления выплат при наступлении неблагоприятных обстоятельств (страхового случая).

Совокупный страховой фонд, формируемый в пределах страны, имеет огромный инвестиционный потенциал и представляет собой отдельный финансовый сектор экономики.

Развитие страхования имеет свою историю. В литературе высказываются различные взгляды на время появления соответствующих отношений. Достаточно распространенной является точка зрения, согласно которой страхование существовало не только в капиталистическом, но и в феодальном, и даже рабовладельческом обществе [174, с.34-40].

В окружающем нас мире существует масса обстоятельств, способных причинить вред имуществу физических и юридических лиц, а также жизни и здоровью человека. При этом никто не знает, какие потери могут ожидать его в будущем, и сможет ли он компенсировать их самостоятельно. Все это порождает у людей неуверенность в собственных силах, страх перед неизвестностью. В связи с этим возникает потребность заблаговременно обезопасить себя от возможных убытков либо свести их к минимуму. Решить эту проблему возможно с помощью системы страхования. Дело в том, что страховые органи-

зации, принимая от граждан страховые премии (страховые взносы), гарантируют им при наступлении обусловленного страхового случая выплату денежных сумм, превосходящих, как правило, сумму уплаченных страховых премий (страховых взносов). Таким образом, гражданин, уплативший страховой компании соответствующую сумму страховой премии, «фактически откупается от страха» перед возможными потерями [151, с.628].

С научной точки зрения сущность страхования можно условно выразить через понятие «распределение возможного ущерба между определенным кругом лиц». При этом материальную основу такого разделения составляет создаваемый из взносов страхователей для указанной цели **страховой фонд**. Этот фонд находится в распоряжении страховой организации и из него, при наступлении страхового случая, осуществляются выплаты либо самому страхователю, либо иному лицу, указанному в договоре или в законе.

Общепризнанно существование **трех форм организации страхового фонда**.

Самой **первой формой**, возникшей ранее других, является **самострахование**. Суть самострахования заключается в децентрализованной форме организации страхового фонда: он образуется и используется отдельными хозяйствами или гражданами, независимо друг от друга, каждым у себя и для себя в отдельности. Потеря, понесенная отдельным хозяйством или гражданином, на нем же всецело и остается. Здесь следует иметь в виду, что самострахование не является в прямом смысле страхованием.

Во-первых, в данном случае отсутствует основной родовой признак страхования: распределение возможного ущерба между определенным числом лиц.

Во-вторых, то, что предлагается рассматривать как страховой фонд, не является обособленным в юридическом смысле, как того требует страхование. Имущество, которое предназначено стать источником покрытия убытков, при самостраховании подчинено во всех отношениях тому же самому режиму, что и все остальное имущество собственника.

Второй формой организации страхового фонда в истории развития страхования является **взаимное страхование**, которое в отличие от самострахования уже **обладает всеми основными признаками страхования**. Его отличительными чертами являются некоммерческий характер и способ формирования страхового фонда на условиях некой общей кассы.

Третьей, более поздней по времени возникновения, но первой по значимости является **коммерческое страхование**. Под этой формой страхования имеется в виду современный договор страхования, заключаемый страхователем и страховщиком, в роли которого выступала ранее и выступает теперь коммерческая организация [134, с.6-10].

Страхование характеризуется следующими **признаками**:

1. Цель страхования - защита имущественных интересов физических и юридических лиц от неблагоприятных последствий при наступлении страхового случая.

2. Материальная основа страхования - созданные за счет взносов страхователей специальные обособленные страховые фонды (материальная или денежная форма), из средств которых обеспечивается страховая выплата.

3. Способ защиты - распределение возможного ущерба между страхователями посредством совокупного (совместного) формирования централизованного страхового фонда, находящегося в ведении страховщика.

Таким образом, **страховые отношения** – это система отношений, направленных на образование страхового фонда за счет взносов, производимых физическими и юридическими лицами, и нахождение этого фонда в управлении и распоряжении специальной - страховой организации, которая и выдает потерпевшим лицам в установленных случаях соответствующие суммы.

Закон РФ от 27 ноября 1992 г. № 4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации» [60] страховые отношения охватывает понятием **страхование**, под которым понимает отношения по защите интересов физических и юридических лиц, Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований при наступлении определенных страховых случаев за счет денежных фондов, формируемых страховщиками из уплаченных страховых премий (страховых взносов), а также за счет иных средств страховщиков.

В свою очередь, к **страховой деятельности (страховому делу)** названный закон относит сферу деятельности страховщиков по страхованию, перестрахованию, взаимному страхованию, а также страховых брокеров по оказанию услуг, связанных со страхованием, с перестрахованием.

1.2. Виды и формы страхования

В доктринальных источниках классификация страхования проводится по различным основаниям.

1. В зависимости от **способа формирования страхового фонда** выделяют:

- *коммерческое страхование*. Как уже отмечалось ранее, в данном виде страхования страховой фонд формируется специализированными коммерческими организациями (страховщиками) за счет взносов страхователей;

- *некоммерческое страхование*, которое, в свою очередь, также можно подразделить:

а) на взаимное страхование, сущность которого состоит в том, что члены общества взаимного страхования, сами за счет своих взносов образуют страховой фонд, средства которого расходуются на страховые выплаты им же. То есть при взаимном страховании страхователи являются одновременно страховщиками друг перед другом;

б) специальное страхование (обязательное страхование банковских вкладов, обязательное медицинское страхование).

2. В зависимости **от количества страховщиков**, участвующих в договоре различают: *простое страхование*; *сострахование*.

Согласно ст. 12 Закона «Об организации страхового дела», под *сострахованием* понимается деятельность по страхованию, предусматривающая в отношении объекта страхования заключение несколькими страховщиками и страхователем договора страхования, на основании которого страховые риски, размер страховой суммы, страховая премия (страховой взнос) распределяются между страховщиками в установленной таким договором доле. При этом если иное не предусмотрено договором страхования, то страховщики отвечают перед страхователем (выгодоприобретателем) солидарно (ст. 953 ГК РФ).

3. В зависимости **от объема страхования** выделяют: *полное имущественное страхование*; *неполное имущественное страхование* (ст. 949 ГК РФ).

При наступлении страхового случая *полное страхование* дает возможность клиенту получить оплату в абсолютном (полном) объеме - в границах имущественной стоимости либо оговоренной соглашением величины.

Если же в договоре страхования имущества или предпринимательского риска страховая сумма установлена ниже страховой стоимости, страховщик при наступлении страхового случая обязан возместить страхователю (выгодоприобретателю) часть понесенных последним убытков пропорционально отношению страховой суммы к страховой стоимости.

4. По **объекту страхования (страхового интереса)** различают: *имущественное страхование*; *личное страхование*.

Имущественное страхование защищает имущественные интересы, связанные с правом собственности, имущественными обязательствами, производственной и коммерческой деятельностью.

Личное же страхование защищает имущественные интересы, связанные непосредственно с личностью гражданина, с его жизнью и здоровьем. *Личное страхование* можно подразделить на три вида:

1) *страхование жизни*;

2) *страхование от несчастных случаев*;

3) *медицинское страхование* (в котором имущественные интересы состоят в оказании гражданам медицинских услуг вследствие болезней).

Все звенья приведённой выше классификации охватывают **две формы страхования (ст. 927 ГК РФ) – обязательное и добровольное** (за исключением страхования предпринимательского риска и страхования гражданином своей жизни и своего здоровья, для этих видов предусмотрена только добровольная форма).

Деление страхования на указанные формы производится **в зависимости от его обязательности для страхователя.**

При добровольном страховании страхователь свободен в заключении договора, а при *обязательном* он должен заключить такой договор в силу закона. При этом законом определяются: а) страхователи; б) выгодоприобретатели; в) объекты, подлежащие страхованию; г) риски, от которых они должны быть застрахованы; д) минимальные размеры страховых сумм, то есть в целом – виды, порядок и условия страхования [124, с. 128].

Обязательное страхование осуществляется за счет страхователей, кроме случаев обязательного страхования пассажиров, которое осуществляется за счет самих пассажиров (выгодоприобретателей), и обязательного государственного страхования, которое осуществляется за счет бюджетных средств.

Таким образом, **обязательным** именуется страхование, осуществляемое **во исполнение закона** предусмотренными в нем лицами, за их счет (страхователей) или за счет заинтересованных лиц (выгодоприобретателей) (п.2 ст.927 ГК РФ).

Особо выделенным в ГК РФ видом обязательного страхования является **обязательное государственное страхование** (ст.969 ГК РФ), которое характеризуется следующими **признаками**:

1. Особый источник финансирования, т.е. соответствующий бюджет бюджетной системы РФ.

2. Специальный состав застрахованных лиц, а именно государственные служащие определенной категории (п.1 ст.969 ГК РФ).

3. Особый круг объектов страхования. Страхованию подлежит только жизнь, здоровье и имущество государственных служащих.

4. Основанием для возникновения страховых отношений служит нормативный правовой акт о соответствующем виде страхования (например, ФЗ от 28 марта 1998 г. № 52-ФЗ «Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, сотрудников войск национальной гвардии Российской Федерации, сотрудников органов принудительного исполнения Российской Федерации» [61]) или договор.

5. Специальное правовое регулирование: правила гл. 48 ГК РФ при осуществлении данного вида страхования применяются лишь subsidiarily.

В качестве примера обязательного государственного страхования можно привести страхование жизни и здоровья сотрудников органов внутренних дел РФ.

1.3. Особенности правового регулирования страховых отношений в России

В настоящее время существует большое количество нормативных правовых актов, не связанных между собой иерархически, в которых содержатся нормы о страховании. В связи с этим современная юридическая доктрина объединяет **все источники правового регулирования** страховых и смежных с ними отношений в правовое образование, именуемое **страховым правом**.

Таким образом, **страховое право представляет собой комплексное правовое образование, в котором по предметному признаку объединены различные правовые институты, включающие в себя нормы гражданского, финансового, административного и иных отраслей права, регулирующие страховые правоотношения.**

Источниками страхового права являются прежде всего международные договоры по вопросам страхования, ратифицированные Россией (например, Соглашение между Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации и Министерством труда и социальной защиты Республики Беларусь, Министерством здравоохранения Республики Беларусь, Министерством финансов Республики Беларусь о применении договора между Российской Федерацией и Республикой Беларусь о сотрудничестве в области социального обеспечения от 24 января 2006 года, заключено в г. Минске 15 марта 2011 г. [8]), а также Конституция РФ (ст. 39, 41) [1].

Центральное место среди источников страхового права занимает глава 48 ГК РФ «Страхование», которой должны соответствовать иные законы и подзаконные акты, регулирующие страховые отношения. Однако из этого правила есть три исключения:

Во-первых, речь идет о законах, регулирующих специальные виды страхования (страхование иностранных инвестиций от некоммерческих рисков, морское страхование, медицинское страхование, страхование банковских вкладов и пенсионное страхование). Эти законы имеют приоритет перед нормами гл. 48 ГК РФ (ст. 970 ГК РФ).

Второе исключение касается взаимного страхования. Так, пункт 3 ст. 968 ГК РФ устанавливает, что правила гл. 48 ГК РФ применяются к отношениям по страхованию между обществом взаимного страхования и его членами, «если иное не предусмотрено законом о взаимном страховании, учредительными документами соответствующего общества или установленными им правилами страхования».

Третье исключение предусмотрено для обязательного государственного страхования. Так, в п. 4 ст. 969 ГК РФ закреплено, что пра-

вила гл.48 ГК РФ применяются, если иное не предусмотрено не только законами, но и иными правовыми актами о таком страховании и не вытекает из существа соответствующих отношений по страхованию.

Особое место среди источников страхового права отведено Закону «Об организации страхового дела». Этот закон носит комплексный характер, так как он помимо отношений между страховщиками и страхователями призван урегулировать также порядок обеспечения финансовой устойчивости страховщиков и порядок осуществления надзора за страховой деятельностью.

К системе источников страхового права относятся и иные законодательные акты, содержащие нормы о страховании. Основную их часть составляют законы, содержащие положения об обязательном страховании. К таким законам можно отнести, например, Федеральные законы от 25 апреля 2002 г. № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» [62], от 29 ноября 2010 г. № 326-ФЗ «Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации» [63] и др. К данной категории источников страхового права следует отнести также федеральные законы и законы субъектов РФ, определяющие страховую политику.

Значительную группу источников страхового права составляют подзаконные нормативные правовые акты, среди которых особо следует выделить акты Президента РФ и Правительства РФ, регулирующие вопросы страхования, а также ведомственные нормативные акты органов исполнительной власти, осуществляющих надзорные и иные функции в рассматриваемой сфере.

Следует отметить, что среди ведомственных нормативных правовых актов подавляющее большинство составляют те, которые устанавливают правила обязательного государственного страхования служащих министерств и ведомств. К таким, например, можно отнести приказ МВД России от 27 сентября 2021 г. № 707 «Об утверждении Порядка организации работы по обязательному государственному страхованию жизни и здоровья сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации» [96].

В страховании наиболее часто, по сравнению с иными видами предпринимательской деятельности, используются обычаи. Порядок же использования таких обычаев определяется ст. 943 ГК РФ.

Немаловажное значение в регулировании страховых правоотношений имеют **принципы страхового права**, а именно:

- применение общих правил о страховании к специальным его видам;
- недопустимость страхования противоправных интересов;
- приоритет добровольного страхования перед обязательным страхованием;
- равенство правового режима для всех участников страховых отношений.

Таким образом, источниками страхового права являются международные договоры, Конституция РФ, Гражданский кодекс РФ (гл. 48), Закон «Об организации страхового дела», иные законодательные акты РФ и ее субъектов, подзаконные нормативные акты, обычаи и принципы страхового права.

§ 2. Страховые термины, используемые в сфере страховых правоотношений

При регулировании страховых правоотношений законодатель использует специальную терминологию. К ним относятся понятия: «страховщик», «страхователь», «страховой случай», «страховой риск», «страховая сумма», «страховая выплата» и др. Знание специальной терминологии и правильное толкование данных понятий имеет большое значение для практической деятельности. Поэтому считаем целесообразным рассмотреть более подробно перечисленные и другие термины страхового права.

Страховщик

Легальное определение понятия «страховщики» содержится в Федеральном законе «Об организации страхового дела в РФ», согласно ст. 6 которого **под страховщиками понимаются страховые организации и общества взаимного страхования, созданные в соответствии с законодательством Российской Федерации для осуществления деятельности по страхованию, перестрахованию, взаимному страхованию и получившие лицензии на осуществление соответствующего вида страховой деятельности в установленном законом порядке.**

При этом страховые организации, осуществляющие лишь исключительно деятельность по перестрахованию, являются перестраховочными организациями.

В названной статье рассматриваемого закона также установлено правило, в соответствии с которым страховщики, включая перестраховочные организации, не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, не связанную со страховой деятельностью (страховым делом).

Страхователь

Понятие «страхователь» также содержится в Законе «Об организации страхового дела в РФ», в ст. 5 которого установлено, что **страхователями признаются юридические лица и дееспособные физические лица, заключившие со страховщиками договоры страхования либо являющиеся страхователями в силу закона.** Так, например, в соответствии со ст. 2 Закона «Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государ-

ственной противопожарной службы, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, сотрудников войск национальной гвардии Российской Федерации, сотрудников органов принудительного исполнения Российской Федерации» страхователями в силу закона являются федеральные органы исполнительной власти и федеральные государственные органы, в которых законодательством РФ предусмотрена военная служба, служба (например, Министерство внутренних дел РФ).

Застрахованное лицо

Понятие застрахованного лица является собирательным, и в различных доктринальных источниках авторами предлагаются разные его определения, например, такое: **застрахованное лицо – это понятие личного страхования, означающее гражданина, с жизнью и здоровьем которого связан страховой случай, обязывающий страховщика произвести страховую выплату** [143, с. 364].

Страховой интерес

Зарубежное и отечественное законодательство, регулирующее страховые правоотношения, не дает нормативного определения понятия «страховой интерес». Тем не менее, ученые выработали доктринальное определение страхового интереса, отождествляя понятия «страховой интерес» и «объект страхования». В частности, в ст.4 Закон «Об организации страхового дела» названы следующие **объекты страхования:**

1. Объектами страхования жизни могут быть имущественные интересы, связанные с дожитием граждан до определенных возраста или срока либо наступлением иных событий в жизни граждан, а также с их смертью (страхование жизни).

2. Объектами страхования от несчастных случаев и болезней могут быть имущественные интересы, связанные с причинением вреда здоровью граждан, а также с их смертью в результате несчастного случая или болезни (страхование от несчастных случаев и болезней).

3. Объектами медицинского страхования могут быть имущественные интересы, связанные с оплатой организации и оказания медицинской и лекарственной помощи (медицинских услуг) и иных услуг вследствие расстройства здоровья физического лица или состояния физического лица, требующих организации и оказания таких услуг, а также проведения профилактических мероприятий, снижающих степень опасных для жизни или здоровья физического лица угроз и (или) устраняющих их (медицинское страхование).

4. Объектами страхования имущества могут быть имущественные интересы, связанные с риском утраты (гибели), недостачи или повреждения имущества (страхование имущества). Объектами страхования финансовых рисков в имущественном страховании могут быть имущественные интересы страхователя (застрахованного лица), связанные с риском неполучения доходов, возникновения непредвиден-

ных расходов физических лиц, юридических лиц (страхование финансовых рисков).

5. Объектами страхования предпринимательских рисков могут быть имущественные интересы, связанные с риском возникновения убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе с риском неполучения ожидаемых доходов (страхование предпринимательских рисков).

6. Объектами страхования гражданской ответственности могут быть имущественные интересы, связанные: 1) с риском наступления ответственности за причинение вреда жизни, здоровью или имуществу граждан, имуществу юридических лиц, муниципальных образований, субъектов Российской Федерации или Российской Федерации; 2) с риском наступления ответственности за нарушение договора.

Как видим, страховой интерес присущ любому виду страхования. Интерес страхователя в любом договоре страхования выражается в том, что при наступлении страхового случая он может потребовать от страховщика выплаты определенной денежной суммы (страховой выплаты).

Таким образом, **страховой интерес – это мера материальной заинтересованности страхователя в страховании.**

Необходимо подчеркнуть, что российским законодательством разрешено страхование только правомерных интересов, за исключением страхования расходов, к которым лицо может быть принуждено в целях освобождения заложников и страхования убытков от участия в играх, лотереях и пари (ст.928 ГК РФ).

Страховой риск

Происхождение слова «риск» связывают с морским страхованием. В переводе с португальского языка оно первоначально означало «отвесную скалу». Затем в понятие риска были включены и другие обстоятельства, угрожавшие кораблю на море. С появлением новых видов страхования объем понятия «**риск**» еще более расширился и **стал отождествляться с опасностью**, от последствий наступления которой заключался конкретный договор страхования [165, с.52].

В юриспруденции понятие «страховой риск» не имеет строго определенного содержания. В связи с этим термин «страховой риск» употребляют и тогда, когда хотят сказать о наличии интереса и когда говорят о возможном вреде и о событиях, причиняющих вред. Закон «Об организации страхового дела» (п. 1 ст. 9) внес однозначность в использование данного термина, определив **страховой риск как предполагаемое событие, на случай наступления которого проводится страхование.** В настоящее время в юридической практике наиболее часто употребляют именно это понятие, что следует признать правильным.

Событие, рассматриваемое в качестве страхового риска, должно обладать признаками вероятности и случайности его наступления. Вероятность означает возможность наступления соответствующего события. Случайность означает, что событие наступает непредвиденно.

Стоимость страховой услуги напрямую зависит от случайности и вероятности. В связи с этим страховщик должен обладать сведениями, которые могут иметь существенное значение для установления вероятности наступления страхового случая, с одной стороны, и размера возможных убытков, с другой. Такие сведения должен сообщать страховщику страхователь (ст. 944, 959 ГК РФ).

Страховой случай

Понятие страхового случая установлено Законом «Об организации страхового дела», по которому **страховой случай – это совершившееся событие, предусмотренное договором страхования или законом, с наступлением которого возникает обязанность страховщика произвести страховую выплату страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю или иным третьим лицам** (ст.9).

Таким образом, случай в отличие от риска – событие уже наступившее. При этом следует иметь в виду, что ГК РФ не признает страховым случаем обстоятельства, происшедшие вследствие умышленных действий одного из трех лиц – страхователя, выгодоприобретателя или застрахованного лица, а в случаях, предусмотренных законом, также и обстоятельства, происшедшие в результате грубой неосторожности страхователя и выгодоприобретателя (ст.963 ГК РФ).

Страховая сумма

Считается, что страховая сумма - это денежная оценка максимального размера обязательства страховщика по страховой выплате страхователю или третьему лицу, имеющему право на ее получение.

Согласно ст. 947 ГК РФ, **страховая сумма – это сумма, в пределах которой страховщик обязуется выплатить страховое возмещение по договору имущественного страхования или которую он обязуется выплатить по договору личного страхования**. Она определяется соглашением страхователя со страховщиком в соответствии с правилами, предусмотренными настоящей статьей.

Согласно ст. 10 Закона «Об организации страхового дела», *страховая сумма – это денежная сумма, которая определена в порядке, установленном федеральным законом и (или) договором страхования при его заключении, и исходя из которой устанавливаются размер страховой премии (страховых взносов) и размер страховой выплаты при наступлении страхового случая*.

Стороны по своему усмотрению определяют страховую сумму, за исключением договоров страхования имущества и предпринимательского риска. При этих видах страхования страховая сумма не может превышать установленную величину, которая носит название

страховой стоимости и имеет размер реальной стоимости имущества, в силу этого закон не допускает так называемое *двойное страхование*. Несоблюдение данного правила влечет для страхователя наступление неблагоприятных последствий (ст. 951 ГК РФ).

Страховая выплата

Под страховой выплатой понимается денежная сумма, которую страховщик обязан уплатить в соответствии с законом или договором страхования в результате наступления страхового случая. Следует иметь в виду, что страховая выплата не может превышать страховую сумму, но может быть меньше последней.

Согласно ст.10 Закона «Об организации страхового дела», **страховая выплата – это денежная сумма, которая определена в порядке, установленном федеральным законом и (или) договором страхования, и выплачивается страховщиком страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю при наступлении страхового случая.**

Выплаты при имущественном и при личном страховании именуются по-разному: возмещение и обеспечение. Это связано с тем, что при имущественном страховании причиненный вред имеет денежную оценку и может быть возмещен, поэтому и выплата в этом случае называется страховым возмещением. При личном страховании причиненный вред не имеет денежной оценки и поэтому не может быть возмещен, но застрахованное лицо может быть обеспечено определенной суммой для того, чтобы хоть таким образом компенсировать причиненный вред (страховым обеспечением).

Страховая премия

Определение **страховой премии** установлено в ст. 954 ГК РФ, в соответствии с которой она **представляет собой плату за страхование, которую страхователь (выгодоприобретатель) обязан уплатить страховщику в порядке и в сроки, установленные договором страхования.** Иначе говоря, это плата за страховую услугу.

Премия может уплачиваться единовременно или в рассрочку. В последнем случае такие платежи называются страховыми взносами. При этом стороны могут предусмотреть в договоре, что неуплата в срок очередного взноса влечет для страхователя наступление неблагоприятных последствий, вплоть до досрочного прекращения действия договора.

Согласно ст.11 Закона «Об организации страхового дела», **страховая премия (страховые взносы) уплачивается страхователем в валюте Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных валютным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним нормативными правовыми актами органов валютного регулирования.**

Страховой тариф

Страховая премия, как правило, определяется по тарифам (определенный процент от страховой суммы) на основании статистики страховых случаев.

Согласно ст.11 Закона «Об организации страхового дела», **страховой тариф представляет собой ставку страховой премии с единицы страховой суммы с учетом объекта страхования и характера страхового риска, а также других условий страхования, в том числе наличия франшизы и ее размера в соответствии с условиями страхования.** При этом под франшизой понимается часть убытков, которая определена федеральным законом и (или) договором страхования, не подлежащая возмещению страховщиком страхователю или иному лицу, интерес которого застрахован в соответствии с условиями договора страхования, и устанавливается в виде определенного процента от страховой суммы или в фиксированном размере.

Страховщики обязаны применять актуарно (экономически) обоснованные страховые тарифы, которые рассчитываются в соответствии с методикой расчета страховых тарифов. По общему правилу страховые тарифы разрабатывает страховщик и лишь в предусмотренных законом случаях величина премии как цены оказываемых услуг по страхованию утверждается или регулируется государством (п.2 ст. 954 ГК РФ).

Таким образом, знание и правильное толкование рассмотренных понятий (основных терминов страхового права) имеет большое значение для понимания его механизма и правильного разрешения возникающих в этой сфере вопросов.

§ 3. Договор страхования и его виды

3.1. Понятие и юридическая характеристика договора страхования

Страхование осуществляется на основании договора. Из этого правила есть ряд исключений – **взаимное страхование**, которое может осуществляться без договора, на основании членства в обществе взаимного страхования (ст.968 ГК РФ), **обязательное государственное страхование**, которое может осуществляться на основании законов и иных правовых актов (ст.969 ГК РФ), некоторые другие специальные виды страхования, для которых правила гл. 48 ГК РФ применяются, если специальными законами не предусмотрено иное (обязательное медицинское, пенсионное). Этот перечень исключений является исчерпывающим.

ГК РФ не содержит общего определения договора страхования. Вместо этого в нем приведены определения двух его разновидностей: **договора имущественного страхования** (ст. 929 ГК РФ) и **договора личного страхования** (ст. 934 ГК РФ). Однако данный факт не ставит

под сомнение единство института страхования. Анализ ст. 929 и 934 ГК РФ позволяет сформулировать следующее определение договора страхования.

По договору страхования одна сторона (страхователь) вносит другой стороне (страховщику) обусловленную договором страхования плату (страховую премию), а страховщик обязуется при наступлении предусмотренного договором события (страхового случая) выплатить страхователю или иному лицу, в пользу которого заключен договор страхования, страховое возмещение или страховое обеспечение (страховую сумму).

Похожие определения договора страхования предлагаются учеными-цивилями в доктринальных источниках [141, с.500] .

Юридическая характеристика договора страхования

Договор страхования по общему правилу считается **реальным**, т.е. если в нем не предусмотрено иное, то он вступает в силу с момента уплаты страховой премии или первого ее взноса (п. 1 ст.957 ГК РФ). Вместе с тем некоторые авторы считают, что договор страхования является консенсуальным (т.е. считается заключенным с момента, когда стороны в установленной форме достигли соглашения по всем существенным условиям договора) [179, с.80].

Договор страхования является **возмездным**.

Реальный договор страхования, в свою очередь, является односторонне обязывающим, а консенсуальный – двусторонне обязывающим.

Договор страхования относится к числу **рисковых (алеаторных)**, т.е. таких, в которых возникновение, изменение или прекращение тех или иных прав и обязанностей зависит от наступления объективно случайных для самих сторон обстоятельств (событий).

3.2.Элементы договора страхования

Стороны договора страхования – страхователь и страховщик.

Страхователь - это лицо, заключившее договор страхования со страховщиком либо являющееся страхователем в силу закона.

В отличие от страхования в силу закона при добровольном страховании страхователем может быть любой субъект гражданского права, за исключением случаев, предусмотренных законом для некоторых видов страхования.

На стороне страхователя, кроме него самого, могут одновременно выступать третьи лица – *выгодоприобретатели и застрахованные лица*.

Выгодоприобретатель – это лицо, в пользу которого страхователь заключил договор страхования. При соблюдении условий, предусмотренных в ст. 956 ГК РФ, страхователь имеет право заменить назначенного им выгодоприобретателя.

Выгодоприобретатель приобретает права и обязанности по договору страхования только при наличии его согласия на это.

Застрахованное лицо – это физическое лицо, жизнь и здоровье которого застрахованы по договору личного страхования или страхования ответственности (п.1 ст.934, 955 ГК РФ). При соблюдении условий, указанных в ст.955 ГК РФ, страхователь вправе заменить застрахованное лицо другим лицом.

В роли застрахованного может выступать любое лицо, в том числе страхователь (выгодоприобретатель).

Страховщик – это юридическое лицо, которое имеет лицензию на осуществление страхования соответствующего вида (ст. 938 ГК РФ).

В различных нормативных актах содержатся **требования**, предъявляемые к страховщикам:

1. Страховщиками могут быть только юридические лица, созданные в любой из организационно-правовых форм, предусмотренных законодательством РФ.

2. Страховщиками, как правило, могут быть только коммерческие организации, так как страхование представляет собой один из видов предпринимательской деятельности. В случаях, предусмотренных законом, в роли страховщиков могут выступать и некоммерческие организации, например, общества взаимного страхования (п. 2 ст. 968 ГК РФ).

3. Целью непосредственной деятельности страховщиков является страхование, что обязательно отражается в учредительных документах.

4. Страховщики должны иметь лицензию на осуществление соответствующего вида (видов) страхования.

5. Страховщики должны иметь капитал не ниже минимального размера, установленного законом.

Посредниками при заключении договоров страхования выступают страховые агенты и страховые брокеры.

Страховыми агентами в соответствии со ст. 8 Закона «Об организации страхового дела» являются физические лица, в том числе физические лица, зарегистрированные в установленном законодательством Российской Федерации порядке в качестве индивидуальных предпринимателей, или юридические лица, осуществляющие деятельность на основании гражданско-правового договора от имени и за счет страховщика в соответствии с предоставленными им полномочиями. Такое полномочие страхового агента должно быть оформлено в установленном гражданским законодательством РФ порядке.

Страховые брокеры – это юридические лица (коммерческие организации) или постоянно проживающие на территории Российской Федерации и зарегистрированные в установленном законодательством РФ порядке в качестве индивидуальных предпринимателей фи-

зические лица, осуществляющие деятельность на основании договора об оказании услуг страхового брокера по совершению юридических и иных действий по заключению, изменению, расторжению и исполнению договоров страхования по поручению физических лиц или юридических лиц (страхователей) от своего имени, но за счет этих лиц либо совершению юридических и иных действий по заключению, изменению, расторжению и исполнению договоров страхования (перестрахования) от имени и за счет страхователей (перестрахователей) или страховщиков (перестраховщиков) (ст. 8 Закона «Об организации страхового дела»).

В договоре об оказании услуг страхового брокера определяются, в частности, перечень оказываемых страховым брокером услуг, права и обязанности сторон, порядок исполнения договора, срок его действия, стоимость услуг (размер вознаграждения страхового брокера), порядок взаиморасчетов, включая порядок и сроки перечисления страховщику денежных средств, полученных страховым брокером для оплаты договора страхования (перестрахования) (если такая деятельность осуществляется страховым брокером).

Предметом договора страхования является особого рода *услуга, оказываемая страхователю страховщиком, суть которой заключается в защите страхового интереса страхователя путем несения страховщиком риска неблагоприятных имущественных последствий при наступлении страхового случая в виде денежной выплаты страхователю или выгодоприобретателю в пределах страховой суммы.*

Объектом договора страхования являются **страховой интерес** (жизнь, здоровье, имущество и т.д.) наряду с размером **страховой суммы**, то есть представляют собой факторы, которые определяют объём несения риска страховых выплат со стороны страховщика. При этом страховой интерес – это качественная характеристика объекта договора страхования, а страховая сумма – количественная. Именно при помощи этих двух характеристик можно провести четкие границы между любыми конкретными договорами страхования.

Что касается **формы договора**, то страхование относится к числу договоров, для которых **письменная форма является обязательной**. Несоблюдение письменной формы влечет **недействительность** договора страхования, за исключением договора обязательного государственного страхования (п.1 ст.940 ГК РФ).

Договор заключается либо путем составления **единого документа**, подписанного сторонами, либо путем вручения страхователю **страхового полиса** (свидетельства, сертификата, квитанции), подписанного страховщиком. **Полис** может быть **разовым и генеральным**. При помощи разового полиса оформляются единичные операции по страхованию с одним объектом. Если необходимо систематическое страхование разных партий однородного имущества (товаров, грузов и т.д.) в течение определенного срока и на сходных условиях, то оно

по взаимному согласию сторон может быть осуществлено на основании одного организационного договора, именуемого генеральным полисом. При этом страховщик по требованию страхователя обязан помимо генерального полиса выдавать полисы по каждой в отдельности партии имущества. При возникновении споров приоритет отдается генеральному полису (п. 3 ст. 941 ГК РФ). Сущность генерального полиса удачно передает дореволюционный термин «страховой абонемент» [134, с. 91].

3.3.Содержание договора страхования

Содержание договорных обязательств страхования образуют права и обязанности сторон. Ниже будут рассмотрены только обязанности сторон, так как каждой из обязанностей сторон корреспондирует соответствующее право другой стороны.

Обязанности страхователя:

1. Своевременно вносить страховые взносы (п.1 ст.954 ГК РФ). Такая обязанность возникает только после уплаты первого взноса.
2. При заключении договора сообщить страховщику все обстоятельства, имеющие существенное значение для оценки страхового риска (п. 1 ст. 944 ГК РФ), а также о всех заключенных и заключаемых договорах страхования в отношении данного объекта страхования.
3. В период действия договора незамедлительно сообщать страховщику о ставших ему известными значительных изменениях в обстоятельствах, указанных страховщику при заключении договора (п. 1 ст. 959 ГК РФ).
4. В установленный срок уведомить о наступлении страхового случая страховщика или его представителя (п. 1 ст. 961 ГК РФ).
5. Принять разумные и доступные меры для уменьшения убытков от страхового случая, строго следуя при этом указаниям страховщика, если они даны (п. 1, 2 ст. 962 ГК РФ).
6. Передать страховщику все документы и доказательства и сообщить ему все сведения, необходимые для осуществления права требования, перешедшего по суброгации (п. 3 ст. 965 ГК РФ).

Следует иметь в виду, что некоторые из этих обязанностей возлагаются законом только на страхователя, а другие - как на страхователя, так и на выгодоприобретателя.

Обязанности страховщика:

1. При наступлении страхового случая произвести страховую выплату в установленный срок. Вместе с тем законом установлены основания ограничения и освобождения страховщика от исполнения такой обязанности (ст. 963, 964 ГК РФ).

Пример судебной практики

Как следует из материалов дела, между истцом (Страхователь) и ответчиком (Страховщик) был заключен договор страхова-

ния транспортного средства (тягач седельный 579105). В соответствии с договором АО «СК «Согласие» обязалось за обусловленную договором страховую плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре страхования события (страхового случая) выплатить страховое возмещение в пределах определенной договором суммы.

29.12.2019 на федеральной автодороге «Лена» произошло возгорание вышеназванного транспортного средства, в результате чего ему был причинен материальный ущерб, выразившийся в полной конструктивной гибели вышеназванного транспортного средства. Размер ущерба составил 1 982 926 руб. 03 коп. В связи с этим ООО «Балтийский лизинг» обратилось в АО «СК «Согласие» за выплатой страхового возмещения, однако ответчик данное событие страховым случаем не признал и отказал в выплате страхового возмещения, поскольку возгорание произошло по причине короткого замыкания электропроводки транспортного средства, неисправности его узлов и агрегатов.

В связи с отказом ответчика в выплате страхового возмещения, истец обратился в арбитражный суд с требованием о взыскании указанной суммы долга.

Заключением по пожару в тягаче установлено, что наиболее вероятной причиной возгорания автомобиля явилась неисправность узлов и агрегатов транспортного средства.

В данном случае с учетом того, что договор страхования был заключен сторонами на основании диспозитивности воли сторон (ст. 1, 421 ГК РФ) и, исходя из смысла ст. 9 ФЗ «Об организации страхового дела в РФ», понятие страхового случая, с наступлением которого у Страховщика АО «СК «Согласие» наступает обязанность выплатить Страхователю страховое возмещение, предусмотрено именно договором страхования. При этом в п. 3.5 договора определено, что не является страховым случаем событие, наступившее, если имело место повреждение или гибель ТС, в результате неосторожного обращения с огнем в застрахованном ТС или пожара, возникшего в силу внутренних по отношению к ТС причин (замыкание электропроводки, неисправность оборудования, узлов, агрегатов, блоков, элементов, деталей ТС).

Таким образом, учитывая диспозитивный характер положений ст. 964 ГК РФ, предусматривающей возможность дополнительного установления оснований освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения, суд отказал в удовлетворении исковых требований, мотивировав это тем, что событие, происшедшее с автомобилем истца, не относится к страховому случаю, предусмотренному договором страхования, заключенным с АО «СК «Согласие», поскольку в рассматриваемых правоотношениях из состава страховых случаев исключено повреждение транспортного средства в резуль-

тате пожара, произошедшего в силу внутренних по отношению к транспортному средству причин (замыкание электропроводки, неисправность оборудования, узлов, агрегатов, блоков, элементов, деталей ТС) [132].

2. В случае проведения страхователем мероприятий, уменьшивших риск наступления страхового случая, страховщик должен перезаключить по заявлению страхователя договор страхования с учетом этих обстоятельств.

3. Оплатить все необходимые расходы страхователя, направленные на уменьшение убытков при наступлении страхового случая (п. 2 ст. 962 ГК РФ).

4. Не разглашать сведения о страхователе, застрахованном лице или выгодоприобретателе (ст. 946 ГК РФ).

Договором страхования могут быть предусмотрены и иные обязанности страховщика и страхователя.

Порядок заключения договора страхования подчиняется общему правилу, закрепленному в п. 1 ст. 432 ГК РФ: договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенные условия договора страхования:

В соответствии со ст. 942 ГК РФ для договора страхования существенными признаются следующие условия: *объект страхования; страховой случай; размер страховой суммы; срок действия договора.*

Договор страхования действует в течение предусмотренного в нем срока, после чего безоговорочно прекращается. Однако в случаях, предусмотренных законом, договор может быть расторгнут досрочно (например, согласно п. 3 ст. 954, ст. 958, 959 ГК РФ).

3.4. Договор имущественного и личного страхования

Деление договора страхования на виды основывается на различиях в объектах страхования (интересах, которые страхуются). Выделяют два вида: **договор имущественного страхования и договор личного страхования**. Различие объектов имущественного и личного страхования состоит в следующем:

1. При имущественном страховании страховой интерес должен быть связан с определенным имуществом, а при личном страховании интерес связан не с имуществом, а с личностью застрахованного. Другими словами объектом имущественного страхования является любой интерес, связанный с возможными убытками лица, в пользу которого заключен договор (ст. 929 ГК РФ). Объект личного страхования следует определить как любой интерес застрахованного лица в отношении имеющихся у него личных нематериальных благ (ст. 150 ГК РФ).

2. При имущественном страховании защита предоставляется на случай причинения вреда лицу, который может быть оценен в денеж-

ном выражении, а при личном страховании для предоставления защиты не требуется, чтобы причиненный вред имел денежную оценку, нужно лишь, чтобы наступило определенное событие.

Следует иметь в виду, что в отношении личного страхования в ГК РФ (ст.934) отсутствует требование о вреде как обязательном атрибуте события, на случай наступления которого осуществляется личное страхование. Однако это не означает, что по договору личного страхования можно страховать на случай наступления событий, не причиняющих вред. Требование о возможном вреде как необходимом элементе страхования выдвигается в этом случае не законодательством, а доктриной, поскольку страхование на случай событий, не приносящих вред, лишает страхование его защитной функции и превращает его в чисто спекулятивную операцию.

Помимо названных различий в объекте страхования договор имущественного страхования отличается от договора личного страхования тем, что для требований, связанных с договором имущественного страхования, применяется **сокращенный срок исковой давности – 2 года** (ст.966 ГК РФ), а также тем, что страховщик по договорам имущественного страхования имеет право на **суброгацию**. Существуют и другие отличия, которые будут рассмотрены ниже.

3.4.1. Договор имущественного страхования

В составе договора имущественного страхования можно выделить следующие разновидности:

1. Договор страхования имущества (ст. 930 ГК РФ).
2. Договор страхования гражданской ответственности (ст. 931, 932 ГК РФ).
3. Договор страхования предпринимательского риска (ст. 933 ГК РФ).

Наиболее часто на практике встречаются договоры страхования имущества.

Под имуществом, подлежащим страхованию по договору страхования имущества, следует понимать такие объекты гражданских прав (ст.128 ГК РФ), которые характеризуются двумя признаками: во-первых, они могут быть утрачены либо повреждены в результате стечения обстоятельств, а во-вторых, причиненный им вред имеет прямую денежную оценку.

К таким объектам прежде всего относятся любые вещи, включая деньги и ценные бумаги. Объекты, не обладающие указанными выше признаками (например, нематериальные блага, неотъемлемо связанные с личностью гражданина), подлежат страхованию по иным договорам.

Договор страхования имущества отличается большим разнообразием. Классификация внутри этого подвида страхования строится главным образом на основании одного из двух критериев: субъектив-

ного, который отвечает на вопрос о том, кому принадлежит имущество, или объективного, определяющего, что, собственно, это имущество собой представляет. Так, например, выделяют страхование имущества физических лиц, юридических лиц, страхование государственного имущества т.д. Во втором случае выделяют страхование строений, средств транспорта и т.д.

Признаки договора страхования имущества

1. *Объект страхования* – это интерес страхователя в компенсации убытков в случае повреждения или утраты застрахованного имущества. В договоре имущество должно быть конкретизировано путем указания его индивидуально-определенных признаков.

2. *Страховым случаем является событие*, в результате наступления которого происходит утрата или повреждение имущества. Конкретизация страхового случая в договоре зависит от рода опасности, угрожающей сохранности имущества. Например, страхование имущества может осуществляться на случай пожара, аварии, наводнения и т.д.

3. *Размер страховой суммы* не должен превышать действительную стоимость (страховую стоимость) имущества, которой считается действительная стоимость имущества в месте его нахождения в день заключения договора страхования (п. 2 ст. 947 ГК РФ). В противном случае наступают последствия, предусмотренные ст. 951 ГК РФ, так как страховая выплата не может служить источником неосновательного обогащения страхователя за счет создаваемых страховщиком страховых фондов.

4. *По договору страхования имущества страхователем (выгодоприобретателем) может быть только лицо, имеющее интерес к сохранению застрахованного имущества*. Таким лицом признается титульный владелец застрахованного имущества.

В составе второго подвида договоров имущественного страхования – **страхования ответственности** – ГК РФ устанавливает две его разновидности: договор страхования ответственности за причинение вреда (страхование деликтной ответственности) и договор страхования ответственности по договору. При этом каждый из них регулируется самостоятельно.

Исходное значение при страховании деликтной ответственности имеют нормы гл. 59 ГК РФ, которые устанавливают, кто, при каких условиях и в каком объеме обязан возместить причиненный вред.

Признаки договора страхования деликтной ответственности

1. *Объект страхования* – интерес страхователя, связанный с возможностью возложения на него или на другое лицо обязанности компенсировать причиненный вред жизни, здоровью и имуществу других лиц.

2. *Страховыми случаями* признаются деяния страхователя, в результате которых наступает ответственность страхователя или иного лица за причинение вреда жизни, здоровью и имуществу других лиц.

3. *Размер страховой суммы* определяется усмотрением самих сторон (п. 3 ст. 947 ГК РФ). Это связано с тем, что в момент заключения договора объем ответственности за будущий вред можно оценить только предположительно.

4. *Выгодоприобретателем* является лицо, которому может быть причинен вред в результате деликта. Никто другой (в том числе и страхователь и лицо, ответственное за причинение вреда) выгодоприобретателями по данному договору в силу п. 3 ст. 931 ГК РФ быть не могут.

Выгодоприобретатель может предъявить требование о возмещении вреда только к страхователю (лицу, ответственность которого застрахована). Однако в случае, когда страхование ответственности обязательно, а также в других случаях, предусмотренных законом или договором, выгодоприобретатель вправе предъявить непосредственно к страховщику требование о возмещении вреда в пределах страховой суммы. Может оказаться, что страховая сумма недостаточна для удовлетворения его требований. Тогда он может предъявить иск к лицу, ответственному за причинение вреда (ст. 1072 ГК РФ).

Признаки страхования риска ответственности за нарушение договора (ст. 932 ГК РФ)

1. *Объектом страхования* является интерес страхователя, связанный с возможностью возложения на него ответственности за нарушение им своих договорных обязательств.

2. *Страховым случаем* является нарушение страхователем своих обязательств в конкретном договоре.

3. *Размер страховой суммы* определяется сторонами по их усмотрению (п. 3 ст. 947 ГК РФ).

4. *Выгодоприобретателем* может быть только тот, перед кем страхователю предстоит нести ответственность за нарушение договора, т.е. контрагент страхователя по определенному договору.

5. *Страхование риска ответственности по договору допускается только в случаях, прямо предусмотренных законом.* Это объясняется тем, что если лицам предоставить неограниченную возможность страховать свою ответственность за свои собственные нарушения договора, то «исчезнет обязанность исполнять договор».

Примером данного вида договора страхования может служить обязанность ломбарда страховать принятые в залог вещи (п. 3 ст. 358 ГК РФ).

Признаки договора страхования предпринимательского риска (ст.933 ГК РФ)

1. *Объектом страхования* в данном договоре является заинтересованность страхователя в компенсации возможных убытков от предпринимательской деятельности.

2. *Страховыми случаями* признаются обстоятельства, в результате которых страхователь при осуществлении предпринимательской деятельности несет убытки. Например, изменение рыночной конъюнктуры, нарушение обязательств контрагентами и т.д.

3. *Размер страховой суммы*, если иное не указано в договоре, не может превышать действительную (страховую) стоимость, т.е. стоимость убытков от предпринимательской деятельности, которые страхователь, как можно ожидать, понес бы при наступлении страхового случая (п. 2 ст. 947 ГК РФ).

4. *К страхователю предъявляется специальное требование* – он должен быть предпринимателем.

5. *Выгодоприобретателем* по данному договору может быть только сам страхователь.

Особым видом имущественного страхования является перестрахование. На отношения по перестрахованию распространяются как общие правила гл. 48 ГК РФ, так и специальные правила, относящиеся к страхованию предпринимательского риска. Смысл перестрахования состоит в том, что страховщик за определенную плату страхует у другого страховщика (страховщиков) принятый на себя по договору страхования риск страховой выплаты либо его определенную часть. Договору перестрахования посвящена ст. 967 ГК РФ.

Признаки перестрахования

1. *Объектом перестрахования* является интерес страховщика по основному договору страхования (в договоре перестрахования он именуется страхователем) в возмещении ему суммы, которую он может выплатить своему контрагенту по основному договору страхования.

2. Вопрос о том, какое именно событие имеет значение *страхового случая* для перестрахования, решается юристами по-разному. Наиболее приемлемой следует признать точку зрения, согласно которой *страховым случаем служит выплата соответствующей суммы страховщиком основного договора страхования* [134, с. 170-171].

3. *Размер страховой суммы*, если договором не предусмотрено иное, не должен превышать размер выплат по основному договору страхования, которые страхователь, он же страховщик по основному договору, как можно ожидать, понес бы при наступлении страхового случая (п. 2 ст. 967, 947 ГК РФ).

4. *Страхователем (выгодоприобретателем)* по договору перестрахования может быть только лицо, являющееся страховщиком в договоре личного или имущественного страхования.

3.4.2. Договор личного страхования

Определение **договора личного страхования** установлено ст. 934 ГК РФ. С учетом особой социальной значимости этот договор отнесен законом к числу публичных (ч. 2 п. 1. ст. 927 ГК РФ). В отличие от договора имущественного страхования, рассматриваемый договор регулируется ГК РФ без выделения его отдельных видов.

Признаки договора личного страхования

1. *Объектом страхования* является интерес страхователя в получении обеспечения на случай наступления какого-либо события в жизни застрахованного лица.

2. *Застрахованным может быть только физическое лицо*. Если застрахованное лицо не совпадает со страхователем (выгодоприобретателем), то договор личного страхования может быть заключен только с письменного согласия застрахованного лица (п. 1 ст. 955 ГК РФ).

3. *Личное страхование может производиться на случай наступления любого события в жизни застрахованного лица*.

4. *Страховая сумма* устанавливается по соглашению сторон. При этом страховая сумма подлежит выплате страхователю (выгодоприобретателю) независимо от сумм, которые причитаются ему по другим договорам страхования, а равно по социальному страхованию, социальному обеспечению и в порядке возмещения ущерба.

5. *Если в договоре не назван выгодоприобретатель, то договор считается заключенным в пользу застрахованного лица, а в случае его смерти выгодоприобретателем признается наследник застрахованного лица* (п. 2 ст. 934 ГК РФ).

§ 4. Обязательное страхование жизни и здоровья сотрудников органов внутренних дел

Согласно ст. 68 Федерального закона от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» [22], **обязательное государственное страхование жизни и здоровья сотрудников органов внутренних дел** и выплаты в целях возмещения вреда, причиненного в связи с выполнением служебных обязанностей, осуществляются на условиях и в порядке, которые установлены законодательством Российской Федерации. К таким нормативным правовым актам можно отнести Федеральный закон от 28 марта 1998 г. № 52-ФЗ «Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, сотрудников войск национальной гвардии Российской Федерации» [61], приказ МВД РФ от 27 сентября 2021 г.

№ 707 «Об утверждении Порядка организации работы по обязательному государственному страхованию жизни и здоровья сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации» [96] и др.

На урегулирование отношений, связанных с предоставлением социальных гарантий в данной области также направлен Федеральный закон от 19 июля 2011 г. № 247-ФЗ «О социальных гарантиях сотрудникам органов внутренних дел Российской Федерации» [23], в котором установлены порядок предоставления и размеры выплат членам семей сотрудников, погибших (умерших), пропавших без вести при выполнении служебных обязанностей.

Обязательное государственное страхование жизни и здоровья сотрудников органов внутренних дел является одной из форм обязательного страхования. Это правило установлено в ст. 43 Федерального закона от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ «О полиции» [21], согласно которой **жизнь и здоровье сотрудника полиции подлежат обязательному государственному страхованию за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета на соответствующий год.**

Поскольку оборот бюджетных средств, является объектом регулирования не только гражданского, но и публичного права (например, финансового права), то отношения по договору обязательного государственного страхования сотрудников органов внутренних дел являются в основе своей не только гражданско-правовыми, но и отчасти публично-правовыми.

Объектами обязательного государственного страхования являются **жизнь и здоровье лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации**, граждан, уволенных со службы в органах внутренних дел Российской Федерации в течение одного года после окончания службы.

Страховщиками по обязательному государственному страхованию могут быть страховые организации, имеющие лицензии на осуществление обязательного государственного страхования, при этом *страховщики выбираются в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.*

Страхователями по обязательному государственному страхованию являются федеральные органы исполнительной власти, в которых законодательством Российской Федерации предусмотрены военная служба, служба (в отношении сотрудников ОВД таким федеральным органом исполнительной власти является Министерство внутренних дел РФ).

Выгодоприобретателями по обязательному государственному страхованию являются застрахованные лица, а в случае гибели (смерти) застрахованного лица следующие лица:

- супруга (супруг), состоявшая (состоявший) на день гибели (смерти) застрахованного лица в зарегистрированном браке с ним;
- родители (усыновители) застрахованного лица;
- бабушка и (или) дедушка застрахованного лица при условии, что они воспитывали и (или) содержали его не менее трех лет в связи с отсутствием у него родителей;
- отчим и (или) мачеха застрахованного лица при условии, что они воспитывали и (или) содержали его не менее пяти лет;
- несовершеннолетние дети застрахованного лица, дети застрахованного лица старше 18 лет, ставшие инвалидами до достижения ими возраста 18 лет, его дети в возрасте до 23 лет, обучающиеся в образовательных организациях;
- подопечные застрахованного лица (ст. 2 ФЗ № 52).

Страховыми случаями при осуществлении обязательного государственного страхования являются (ст. 4 ФЗ № 52):

- гибель (смерть) застрахованного лица в период прохождения службы;
- смерть застрахованного лица до истечения одного года после увольнения со службы;
- установление застрахованному лицу инвалидности в период прохождения службы;
- установление застрахованному лицу инвалидности до истечения одного года после увольнения со службы, после отчисления с военных сборов или окончания военных сборов вследствие увечья (ранения, травмы, контузии) или заболевания, полученных в период прохождения службы;
- получение застрахованным лицом в период прохождения военной службы увечья (ранения, травмы, контузии).

Страховые суммы выплачиваются при наступлении страховых случаев в следующих размерах:

- **в случае гибели (смерти)** застрахованного лица в период прохождения службы либо до истечения одного года после увольнения со службы - **2 000 000 руб.** выгодоприобретателям в равных долях;
- **в случае установления застрахованному лицу инвалидности в период прохождения службы либо до истечения одного года после увольнения со службы:**
 - инвалиду I группы - 1 500 000 руб.;**
 - инвалиду II группы - 1 000 000 руб.;**
 - инвалиду III группы - 500 000 руб.;**
- **в случае получения застрахованным лицом в период прохождения службы тяжелого увечья (ранения, травмы, контузии) - 200 000 руб., легкого увечья (ранения, травмы, контузии) - 50 000 руб.**

Размер указанных страховых сумм ежегодно увеличивается (индексируется) с учетом уровня инфляции в соответствии с зако-

ном о федеральном бюджете на очередной финансовый год и плановый период.

Решение об увеличении (индексации) указанных страховых сумм принимается Правительством Российской Федерации. Указанные страховые суммы выплачиваются в размерах, установленных на день выплаты страховой суммы.

Вопросы для самоконтроля

1. Сформулируйте понятие и выделите признаки страхования.
2. В чем заключается цель страхования?
3. Какие виды страхования вы знаете?
4. В чем состоит практическая значимость классификации страхования?
5. Перечислите источники страхового права.
6. Раскройте основные термины страхового права.
7. Назовите и охарактеризуйте признаки имущественного страхования.
8. Назовите и охарактеризуйте признаки личного страхования.
9. Раскройте порядок страхования жизни и здоровья сотрудников ОВД.

Глава 8. Обязательства по оказанию юридических услуг

§ 1. Понятие, элементы и содержание договора поручения.

§ 2. Понятие, элементы и содержание договора комиссии.

§3. Понятие, элементы и содержание агентского договора.

§4. Понятие, элементы и содержание договора доверительного управления имуществом.

§ 1. Понятие, элементы и содержание договора поручения

1.1. Юридические услуги как предмет договорных обязательств

В группе договоров, направленных на оказание услуг, существуют договорные обязательства, особенности реализации которых и достигаемые при этом результаты обусловили выделение их в самостоятельные договорные типы. Речь идет о договорах на оказание юридических услуг. В цивилистике в качестве таковых, как правило, выделяют договоры поручения (гл. 49 ГК РФ), комиссии (гл. 51 ГК РФ) и агентирования (гл. 52 ГК РФ). Все перечисленные договоры объединяет один общий признак: **исполнитель совершает для заказчика юридически значимые действия (юридические услуги).**

Некоторые цивилисты названные договоры в целом характеризуют как договоры о представительстве, поскольку они оформляют прямое (договор поручения) либо косвенное (договор комиссии) представительство одним лицом интересов другого лица в гражданском обороте [143, с. 382].

Юридические услуги имеют принципиальную специфику, обусловленную особым характером договорного результата (юридически значимые действия) и своеобразным характером деятельности, направленной на его достижение.

«Юридические услуги» - понятие в некоторой степени неопределенное. Оно включает и такие услуги, которые не требуют правового регулирования, отличного от регламентации обычных услуг (гл. 39 ГК РФ). Например, услуги по судебному представительству, которые не предусматривают совершения действий, влекущих возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей, можно назвать юридическими. Но их регулирование охватывается нормами о возмездном оказании услуг.

Анализ норм ГК РФ показывает, что юридические услуги направлены на совершение **юридически значимых действий, т.е. действий, влекущих возникновение, изменение или прекращение субъективных прав и обязанностей.** Именно *направленность на совершение действий, имеющих значение юридического факта, является квалифицирующим признаком рассматриваемых обязательств.* Руководствуясь этим критерием, необходимо отграничивать

рассматриваемые договоры от других обязательств, включая те, по которым также оказываются услуги юридического характера (например, юридические консультации, составление проектов договоров, юридическая помощь при проведении переговоров).

Оказание юридических услуг направлено на осуществление деятельности с целью достижения определенного правового результата. Родовая принадлежность названных договоров к группе обязательств, направленных на оказание услуг, позволяет отличать их от договоров других групп, в частности, от договоров, направленных на передачу имущества в собственность или в пользование, выполнение работ, а также от заемных обязательств.

1.2. Понятие и юридическая характеристика договора поручения

Первым в группе договорных обязательств по оказанию юридических услуг действующее гражданское законодательство именует договор поручения.

Договор поручения - это *соглашение, в силу которого одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия (ст. 971 ГК РФ).*

Суть договора поручения как одного из наиболее распространенных посреднических соглашений сводится к тому, что сторона какой-либо гражданско-правовой сделки совершает ее не лично, а через уполномоченного представителя, который от имени стороны совершает необходимые юридические действия.

Договор поручения в силу того, что права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя, также называют договором о представительстве. Договор поручения, таким образом, тесно связан с институтами представительства и доверенности. В предпринимательской деятельности поверенный выступает в качестве коммерческого представителя, т.е. лица, постоянно и самостоятельно представляющего от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности (ст. 184 ГК РФ).

Посреднические действия являются предметом не только договора поручения, но и ряда иных - комиссии, агентирования, в определенной мере - доверительного управления имуществом. **Однако предмет договора поручения, его презюмируемая безвозмездность и лично-доверительный характер отношений выделяют этот договор в самостоятельное обязательственное правоотношение.**

По общему правилу договор поручения является *безвозмездным*, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором поручения.

В предпринимательской деятельности закон предусматривает иную презумпцию - договор поручения предполагается *возмездным*. Договор поручения может быть заключен с указанием срока, в течение которого поверенный вправе действовать от имени доверителя, или без такого указания.

По своей юридической природе договор поручения является:

- **консенсуальным** (т.е. считается заключенным с того момента, когда между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора);
- **безвозмездным (но может быть возмездным);**
- **двусторонне обязывающим (или синаллагматическим);**
- **лично-доверительным (фидуциарным).**

Основа для формирования специальной правовой базы договора поручения заключается в лично-доверительном характере отношений, который обусловлен двумя факторами:

- 1) действия поверенного влекут возникновение, изменение или прекращение субъективных прав и обязанностей у доверителя;
- 2) поверенный совершает юридически значимые действия от имени доверителя.

Названные факторы в совокупности порождают ту степень лично-доверительного характера отношений, которая требует специальной регламентации. «Поскольку доверитель лишен возможности постоянного контроля за действиями своего поверенного, но автоматически, в силу закона, становится стороной заключенных им сделок, необходима высокая степень доверия в их взаимоотношениях» [144, с. 507]. Именно поэтому в обязанности поверенного в договоре поручения входит личное исполнение данного ему поручения (ст. 974 ГК РФ). Исключение допустимо, только если в самом договоре указаны случаи, когда поверенный вправе передоверить совершение каких-либо действий третьему лицу (заместителю) или когда поверенный вынужден к этому силою обстоятельств в целях охраны интересов доверителя (ст. 187, 976 ГК РФ). Однако даже в этих случаях доверитель вправе отвести заместителя, а поверенный несет за него ответственность перед доверителем, если только заместитель не был выбран самим доверителем путем указания на него в доверенности или в договоре поручения.

Другое проявление лично-доверительного характера договора поручения - возможность отказа сторон от исполнения договора. По договору поручения доверитель вправе в любой момент отменить поручение, а поверенный отказаться от него; соглашение об отказе от этого права ничтожно (п. 2 ст. 977 ГК РФ).

Личный характер взаимоотношений сторон в договоре поручения проявляется также в отсутствии правопреемства и прекращении договора со смертью физического лица – доверителя или поверенного.

1.3. Элементы договора

Стороны договора

В договоре поручения сторона, от имени которой совершаются юридические действия, называется **доверитель**, а сторона, совершающая такие действия, - **поверенный**.

Закон не содержит специальных требований к сторонам договора поручения - ими могут выступать любые субъекты гражданских прав. Только в коммерческом представительстве поверенный должен быть коммерческой организацией или индивидуальным предпринимателем.

Форма договора

Правила о форме договора поручения подчиняются общим требованиям о форме сделок. Выданная в соответствии с договором поручения доверенность не является соблюдением формы этого договора, а служит подтверждением его существования.

Существенные условия договора

К существенным условиям договора поручения закон относит только **предмет**.

Предметом данного договора является совершение одним лицом от имени другого определенных **юридических действий**. Указания доверителя в части совершения определенных юридических действий должны быть **правомерными, осуществимыми и конкретными и**, как следствие, **порождать только правомерный результат**.

В отличие от договора комиссии, предусматривающего в качестве предмета совершение комиссионером одной или нескольких сделок, договор поручения определяет свой предмет более широко - **совершение юридических действий, что по своей сути имеет природу оказания юридических услуг**. К юридическим действиям в рамках договора поручения относится не только совершение сделок, но и выполнение иных действий, имеющих юридические последствия, - например, представительство в суде.

В юридической литературе нет единства мнений по вопросу о том, что следует понимать под юридическими действиями поверенного. Так, например, О.С. Иоффе писал о том, что под юридическими действиями, составляющими объект договора поручения, необходимо понимать лишь такие действия, которые влекут возникновение, изменение или прекращение прав или обязанностей. Именно такие действия закон рассматривает в качестве фактора, требующего применения специальных правил [155, с. 508].

Некоторые авторы ограничивают юридические действия, составляющие предмет договора поручения, только лишь сделками, приводя в качестве аргумента суждение, что предметом договора поручения является совершение определенных юридических действий - сделок, стороной которых становится представляемый. Таким образом, смысл этой юридической услуги заключается в получении участ-

ником имущественного оборота возможности выступать в качестве стороны сделки через посредство лица, специально уполномоченного по договору поручения [144, с. 505].

Встречается в юридической литературе и более широкое понимание предмета договора поручения: «Правильнее относить к юридическим любые действия, вызывающие те или иные правовые последствия, независимо от того, направлена ли воля субъекта, их совершающего, на достижение этих последствий или нет. В определении договора поручения речь идет о совершении поверенным юридических действий. Из этого следует, что предметом договора поручения являются именно юридические действия. С этим можно согласиться, но при одном условии: если указанные действия не сводятся к действиям сделочного типа, а охватывают все действия, вызывающие правовые последствия» [144, с. 549].

На наш взгляд, ответ на вопрос о том, какие юридические действия включаются в предмет договора поручения, зависит от правильного понимания личной доверительности как квалифицирующего признака рассматриваемого обязательства.

Юридические действия могут быть разными по своей значимости. Соответственно, для разных по значимости юридических действий требуется различная степень доверия. Поэтому необходимо учитывать, какую степень личного доверия отражают нормы о поручении и каким юридическим действиям эта степень доверия соответствует.

Представляется, что нормы гл. 49 ГК РФ отражают такую степень лично-доверительного характера отношений, которая необходима для действий, **влекущих возникновение, изменение или прекращение субъективных прав и обязанностей**. Именно в этом значении следует толковать понятие «юридические действия», устанавливая пределы применения рассматриваемого договорного института.

Обязательность юридических действий не означает, что в договоре поручения юридическим действиям не могут сопутствовать действия фактические. Так, для заключения сделки поверенному требуется получить информацию о другой стороне, доставить текст договора контрагенту, прибыть к месту переговоров с контрагентом и т.д. Это, однако, не превратит договор поручения в агентский договор с элементами договора поручения, так как цель договора поручения может быть достигнута только путем совершения юридических действий, тогда как цель агентского договора без совершения фактических действий достигнута быть не может [143, с. 384]. При этом если обязанности поверенного ограничиваются только фактическими действиями без заключения сделки, то налицо какой-то другой договор, но не договор поручения [155, с. 513].

1.4. Содержание договора поручения

Содержание договора поручения в основном выражается в обязанностях сторон.

Доверитель обязан:

- выдать поверенному доверенность на совершение юридических действий, предусмотренных договором поручения;
- возмещать поверенному понесенные издержки;
- обеспечивать поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения;
- без промедления принять от поверенного все исполненное им в соответствии с договором поручения;
- уплатить поверенному вознаграждение, если договор поручения является возмездным.

Поверенный обязан:

- лично исполнять данное ему поручение;
- сообщать доверителю по его требованию все сведения о ходе исполнения поручения;
- передавать доверителю без промедления все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения;
- по исполнении поручения или при прекращении договора поручения без промедления возвратить доверителю доверенность и представить отчет с приложением оправдательных документов, если это требуется по условиям договора или характеру поручения.

Исполнение и прекращение договора поручения

Поверенный обязан исполнять данное ему поручение в соответствии с указаниями доверителя.

Поверенный вправе отступить от указаний доверителя, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах доверителя и поверенный не мог предварительно запросить доверителя либо не получил в разумный срок ответа на свой запрос. Поверенный обязан уведомить доверителя о допущенных отступлениях, как только уведомление стало возможным.

Поверенному, действующему в качестве коммерческого представителя, может быть предоставлено доверителем право отступать в интересах доверителя от его указаний без предварительного запроса об этом. В этом случае коммерческий представитель обязан в разумный срок уведомить доверителя о допущенных отступлениях, если иное не предусмотрено договором поручения (ст. 973 ГК РФ).

В случаях, когда договор поручения связан с осуществлением обеими сторонами или одной из них предпринимательской деятельности, доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если договором не предусмотрено иное.

Поверенный вправе передать исполнение поручения другому лицу (заместителю) лишь в случаях и на условиях, предусмотренных ст. 187 ГК РФ. В частности, если **передоверие** предусмотрено основ-

ной доверенностью или поверенный вынужден к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность.

По общему правилу доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена. Если право поверенного передать исполнение поручения другому лицу в договоре не предусмотрено либо предусмотрено, но заместитель в нем не поименован, поверенный отвечает за выбор заместителя.

Напомним, что доверитель вправе **отменить поручение**, а поверенный отказаться от него во всякое время (в договоре коммерческого представительства предусмотрено уведомление о прекращении договора в течение 30 дней). Отмена доверителем поручения, как правило, не является основанием для возмещения убытков, причиненных поверенному прекращением договора поручения.

Договор поручения также прекращается вследствие:

- отмены поручения доверителем;
- отказа поверенного;
- смерти доверителя или поверенного, признания кого-либо из них недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Если договор поручения прекращен до того, как поручение исполнено поверенным полностью, доверитель обязан возместить поверенному понесенные при исполнении поручения издержки, а если поверенному причиталось вознаграждение - уплатить ему вознаграждение соразмерно выполненной им работе.

В случае смерти поверенного его наследники обязаны известить доверителя о прекращении договора поручения и принять меры, необходимые для охраны имущества доверителя, в частности сохранить его вещи и документы и затем передать это имущество доверителю. Такая же обязанность лежит на ликвидаторе юридического лица, являющегося поверенным.

1.5. Действия в чужом интересе без поручения

В повседневной жизни возможны ситуации, когда при отсутствии полномочий или договоренностей может возникнуть необходимость осуществления фактических и (или) юридических действий в интересах другого лица (или даже других лиц). Например, в квартире уехавшего в отпуск гражданина возникает пожар, и добросовестный сосед за свой счет ставит ему новую железную дверь, поскольку старая была взломана и приведена в негодность сотрудниками противопожарной службы. Однако лицо, в чьих интересах совершены определенные действия, часто не согласно не только выплатить вознаграждение, но и возмещать расходы, считая, что необходимости в них не было [143, с.399].

В целях урегулирования подобных отношений возник правовой институт действий в чужом интересе без поручения, которому посвя-

щена глава 50 ГК РФ. Это так называемое специальное основание возникновения определенных обязательств у лица, в чьих интересах совершены такие действия.

Итак, **действия в чужом интересе** - это действия без поручения, иного указания или заранее обещанного согласия заинтересованного лица в целях предотвращения вреда его личности или имуществу, исполнения его обязательства или в его иных непротивоправных интересах (ст. 980 ГК РФ). Такие действия должны отвечать следующим условиям:

- 1) они совершаются при отсутствии поручения и всякого иного указания или заранее обещанного согласия заинтересованного лица;
- 2) эти действия должны быть направлены на предотвращение вреда личности или имуществу другого лица, на исполнение его обязательства или совершаться в иных непротивоправных интересах другого лица;
- 3) они должны совершаться с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью;
- 4) эти действия должны исходить из очевидной выгоды или пользы и действительных либо вероятных намерений заинтересованного лица.

Сущность и значение действий в чужом интересе

Действия (фактические и юридические) в чужом интересе без поручения, как правило, относятся к односторонним сделкам. Рассматриваемые действия влекут обязательства заинтересованного лица, в интересах которого они совершались, возместить понесенные действовавшим лицом убытки, а в определенных случаях и выплаты вознаграждения.

Обязательства из действий в чужом интересе продолжаются до момента одобрения или неодобрения лицом, в интересах которого они выполняются.

Если лицо, в интересе которого предпринимаются действия без его поручения, одобрит эти действия, к отношениям сторон в дальнейшем применяются правила о договоре поручения или ином договоре, соответствующем характеру предпринятых действий, даже если одобрение было устным (ст. 982 ГК РФ).

Действия в чужом интересе, совершенные после того, как тому, кто их совершает, стало известно, что они не одобряются заинтересованным лицом, не влекут для последнего обязанностей ни в отношении совершившего эти действия, ни в отношении третьих лиц.

Субъекты

Нормы, регулирующие рассматриваемое обязательство, не применяются к действиям в интересе других лиц, совершаемым государственными и муниципальными органами, для которых такие действия являются одной из целей их деятельности (например, они не будут распространяться на действия сотрудников противопожарной службы

по ликвидации возгорания). В остальном закон не содержит каких-либо иных специальных требований к правовому статусу участников обязательств из совершения действий в чужом интересе без поручения, поэтому ими могут быть любые правосубъектные лица.

Содержание обязательств

Лицо, действующее в чужом интересе, обязано при первой возможности сообщить об этом заинтересованному лицу и выждать в течение разумного срока его решения об одобрении или о неодобрении предпринятых действий, если только такое ожидание не повлечет серьезный ущерб для заинтересованного лица.

Заинтересованное лицо, в интересах которого осуществлялись действия без поручения, обязано возместить лицу, совершившему эти действия, понесенные расходы и реальный ущерб даже в том случае, когда действия в чужом интересе не привели к предполагаемому результату. Однако в случае предотвращения ущерба имуществу другого лица размер возмещения не должен превышать стоимость имущества.

Лицо, действовавшее в чужом интересе, обязано представить лицу, в интересах которого осуществлялись такие действия, отчет с указанием полученных доходов, понесенных расходов и иных убытков.

Обязанности по сделке, заключенной в чужом интересе, переходят к лицу, в интересах которого она совершена, при условии одобрения им этой сделки и если другая сторона не возражает против такого перехода либо при заключении сделки знала или должна была знать о том, что сделка заключена в чужом интересе.

При переходе обязанностей по такой сделке к лицу, в интересах которого она была заключена, последнему должны быть переданы и права по этой сделке.

Расходы и иные убытки лица, действовавшего в чужом интересе, понесенные им в связи с действиями, которые предприняты после получения одобрения от заинтересованного лица, возмещаются по правилам о договоре соответствующего вида.

Лицо, действия которого в чужом интересе привели к положительному для заинтересованного лица результату, имеет право на получение вознаграждения, если такое право предусмотрено законом, соглашением с заинтересованным лицом или обычаями делового оборота.

Действия с целью предотвратить опасность для жизни лица, оказавшегося в опасности, допускаются и против воли этого лица, а исполнение обязанности по содержанию кого-либо – против воли того, на ком лежит эта обязанность (ст. 983 ГК РФ).

§ 2. Понятие, элементы и содержание договора комиссии

2.1. Понятие и юридическая характеристика договора комиссии

Договор комиссии - это соглашение, в силу которого одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента (ст. 990 ГК РФ).

Юридическая характеристика

Как и договор поручения, договор комиссии является посредническим договором оказания юридических услуг (юридических действий).

Предпринимательская направленность и возмездность комиссионных отношений **не допускает лично-доверительный**, присущий поручению, характер соглашения о комиссии. В отличие от договора поручения, по комиссионной сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Таким образом, в отличие от договора поручения, комиссионер в отношениях с третьими лицами действует от собственного имени, создавая договорные права и обязанности непосредственно для себя. Это означает, что все требования по заключенному комиссионером договору его контрагент будет предъявлять непосредственно к комиссионеру независимо от того, знает ли он о том, что имеет дело с лицом, действующим в чужих интересах и за чужой счет.

Так как комиссионер действует перед третьими лицами от своего имени, он не нуждается в каких-либо полномочиях от комитента и не обязан представлять третьим лицам доказательств наличия таких полномочий (доверенности или договора, заключенного с комитентом) [143, с. 388].

Наибольшее распространение договор комиссии получил в торговом обороте, т.к. в качестве коммерческого посредника - комиссионера выступает профессиональный предприниматель, обеспечивающий реализацию товаров комитента на наиболее выгодных для последнего условиях.

Таким образом, **по юридической природе** договор комиссии характеризуется как *консенсуальный, возмездный, двусторонне обязывающий*.

2.2. Элементы договора комиссии

Стороны договора комиссии

Одна сторона, по поручению которой совершаются сделки, именуется **комитентом**, другая сторона, непосредственно совершающая данные сделки - **комиссионером**.

Закон не содержит специальных требований к субъектам соответствующих сторон, ими могут выступать любые субъекты гражданских прав. Комиссионер, профессионально действующий в торговом обороте, должен иметь статус *коммерческой организации или индивидуального предпринимателя*.

Форма договора комиссии

Правила о форме договора комиссии подчиняются общим требованиям гражданского законодательства о форме сделок.

Договор комиссии может быть заключен на определенный *срок* или *без указания срока его действия*.

Существенные условия и содержание

Предмет договора комиссии, в отличие от предмета договора поручения (юридические действия), более узок, его составляют **сделки, совершаемые комиссионером от своего имени, но по поручению и за счет комитента**. То есть совершение каких-либо иных юридических действий, не связанных с совершением сделок, не может рассматриваться в качестве предмета договора комиссии.

Пример из судебной практики

Публичное акционерное общество «Восток» обратилось в арбитражный суд с иском к ООО «Улада» о признании договора комиссии недействительным.

Между истцом и ответчиком был заключен договор комиссии, согласно которому ответчик обязался от своего имени предъявить ко взысканию право требования, принадлежащее обществу (истцу) по отношению к третьему лицу по договору энергоснабжения, и передать обществу полученную сумму за вычетом комиссионного вознаграждения.

В обоснование своих требований истец сослался на то обстоятельство, что такой договор комиссии является притворной сделкой и фактически между сторонами заключен договор купли-продажи имущественного права, в котором обязанность по оплате данного права поставлена в зависимость от наступления определенного условия (платежа от третьего лица).

Суд иск удовлетворил и, признавая договор комиссии недействительным, сослался на то, что согласно п. 1 ст. 990 ГК РФ предметом договора комиссии могут быть только сделки, но не иные юридические действия, к числу которых относится получение задолженности. Таким образом, стороны заключили договор, не отвечающий признакам договора комиссии [131]. При этом, как и в договоре поручения, указание в законе на возможность совершения комиссионером только сделок не означает, что комиссионер не осуществляет фактических действий. В рамках договора комиссии он может находить на рынке покупателей (продавцов), самостоятельно проводить переговоры с ними, и уже после от своего имени он заключает договоры.

Предмет договора комиссии совпадает с **основной обязанностью комиссионера - совершение сделок по поручению другой стороны.**

Поскольку договор комиссии чаще всего применяется в предпринимательских отношениях, то необходимость личного исполнения комиссионером своих обязанностей должна быть прямо указана в договоре, в противном случае комиссионер вправе привлекать к исполнению договора третьих лиц, которые могут привлекаться по договору субкомиссии. При этом ответственным перед комитентом за действия субкомиссионера остается комиссионер (п. 1 ст. 994 ГК РФ). До прекращения договора комиссии комитент не вправе без согласия комиссионера вступать в непосредственные отношения с субкомиссионером, если иное не предусмотрено договором комиссии.

Кроме этого комиссионер обязан:

- исполнить поручение на наиболее выгодных для комитента условиях в соответствии с указаниями комитента, а при отсутствии в договоре комиссии таких указаний - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями;
- представить комитенту отчет и передать ему все полученное по договору комиссии.

Комитент обязан:

- уплатить комиссионеру вознаграждение;
- помимо уплаты комиссионного вознаграждения, а в соответствующих случаях и дополнительного вознаграждения за **делькредере** возместить комиссионеру израсходованные им на исполнение комиссионного поручения суммы;
- принять от комиссионера все исполненное по договору комиссии;
- осмотреть имущество, приобретенное для него комиссионером, и известить последнего без промедления об обнаруженных в этом имуществе недостатках;
- освободить комиссионера от обязательств, принятых им на себя перед третьим лицом по исполнению комиссионного поручения.

В соответствии со ст. 933 ГК РФ **комиссионер не отвечает перед комитентом за неисполнение третьим лицом сделки**, заключенной с ним за счет комитента, кроме случаев, когда комиссионер не проявил необходимой осмотрительности в выборе этого лица либо принял на себя **ручательство за исполнение сделки (делькредере).**

Таким образом, ГК РФ устанавливает лишь два случая, когда комиссионер отвечает перед комитентом за исполнение сделки третьим лицом.

Первый случай связан с не проявлением комиссионером должной осмотрительности в выборе этого лица. При наличии спора о том, проявил ли комиссионер должную осмотрительность, будут учитываться все обстоятельства совершения сделки (проверил ли комисио-

нер у представителя третьего лица наличие полномочий, ознакомился ли с учредительными документами, запрашивал и проверял ли данные о штатной численности работников, о наличии необходимых для исполнения договора материалов и оборудования и т.п.).

Второй случай – принятие на себя ручательства за исполнение сделки (делькредере). При этом условие о принятии комиссионером ручательства должно быть зафиксировано в договоре, в котором также необходимо предусматривать размер дополнительного вознаграждения за делькредере. Во всех остальных случаях комиссионер не отвечает перед комитентом за неисполнение сделок третьими лицами [143, с. 392].

Закон также предусматривает специальные права комиссионера, обеспечивающие возможность получения им комиссионного вознаграждения. Комиссионер, в частности, вправе удерживать находящиеся у него вещи или деньги, которые подлежат передаче комитенту (или полученные от него).

Исполнение комиссионного поручения

Закон предоставляет сторонам возможность заключения разного вида договоров комиссии. В частности, с указанием или без указания территории его исполнения, с обязательством комитента не предоставлять третьим лицам право совершать в его интересах и за его счет сделки, совершение которых поручено комиссионеру, или без такого обязательства, с условиями или без условий относительно ассортимента товаров, являющихся предметом комиссии.

По общему правилу комиссионер должен исполнить поручение комитента в соответствии с его указаниями. ГК РФ предусматривает возможность отступления от указаний комитента, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах комитента и комиссионер не мог предварительно запросить комитента либо не получил в разумный срок ответ на свой запрос. Комиссионеру-предпринимателю договором может быть предоставлена возможность отступления от указаний без предварительного согласия комитента. Комиссионер во всяком случае обязан уведомить комитента о допущенных отступлениях, как только уведомление стало возможным.

Особенностью договора комиссии является положение о том, что вещи, поступившие к комиссионеру от комитента либо приобретенные комиссионером за счет комитента, являются собственностью последнего. В связи с этим все риски, а также различного рода бремя ложатся на комитента.

Дополнительная выгода, полученная стараниями комиссионера, делится между комитентом и комиссионером поровну, если иное не предусмотрено соглашением сторон. По общему правилу убытки, возникшие в результате действий комиссионера, продавшего вещь по более низкой цене или купившего - по более высокой, относятся на комиссионера (ст. 995 ГК РФ).

По исполнении комиссионного поручения комитент обязан принять от комиссионера все исполненное по договору, осмотреть имущество, приобретенное для него комиссионером, и известить последнего об обнаруженных в этом имуществе недостатках, а также освободить комиссионера от обязательств, принятых им на себя перед третьим лицом по исполнению комиссионного поручения (ст. 1000 ГК РФ).

Основаниями прекращения договора комиссии являются:

- отказ комитента от исполнения договора;
- смерть комиссионера, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- признание индивидуального предпринимателя, являющегося комиссионером, несостоятельным (банкротом).

Отказ комиссионера от исполнения срочного договора, в отличие от договора поручения, не допускается, отказ возможен только в случаях, прямо предусмотренных законом или договором. При отказе от исполнения договора, заключенного без указания срока, комитент и комиссионер соответственно должны уведомить другую сторону о прекращении договора не позднее, чем за 30 дней (п.2 ст. 1003 ГК РФ).

§ 3. Понятие, элементы и содержание агентского договора

3.1. Понятие и юридическая характеристика договора агентирования

Агентский договор является достаточно новым договором для отечественного гражданского права, призванным обслуживать потребности коммерческого оборота.

Агентский договор - это соглашение, в силу которого одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала, либо от имени и за счет принципала (ст. 1005 ГК РФ).

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки. По сделке же, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

Как видно из этих определений закона, возможны два вида агентских договоров. В одном агент совершает юридические и фактические действия от имени принципала (как в договоре поручения), в другом – от своего имени (как в договоре комиссии).

Юридическая характеристика договора

Широко распространенный в англо-американском праве агентский договор (в рамках которого действуют, например, агенты по продаже недвижимости, продюсеры и т.п.) достаточно нов для современного российского гражданского законодательства. Для континентального права более близки конструкции договоров поручения или комиссии, отдельные правила которых ГК РФ распространяет и на отношения, вытекающие из агентского договора. Вместе с тем, несмотря на определенное сходство с договорами поручения и комиссии, агентирование в силу принципиальных особенностей является самостоятельным соглашением и не относится к смешанным или комплексным договорам.

Агентский договор может использоваться как в предпринимательском обороте, так и в других гражданско-правовых отношениях, где могут существовать известные особенности. Так, например, в сфере использования результатов творческой деятельности агентский договор может быть связан, например, с приобретением, передачей или использованием исключительных прав (авторов, патентообладателей, субъектов смежных прав), что требует учета их особой юридической природы. В связи с этим возможно появление отдельных видов агентских договоров, особенности режима которых могут устанавливаться специальными законами [147, с. 720.].

В качестве примера специальной правовой регламентации можно привести гл. XIII Кодекса торгового мореплавания РФ, предусматривающую специальные правила о договоре морского агентирования, по которому морской агент обязуется за вознаграждение совершать по поручению и за счет судовладельца юридические и иные действия от своего имени или от имени судовладельца в определенном порту или на определенной территории. Морской агент здесь выполняет различные формальности, связанные с приходом судна в порт, пребыванием его в порту и выходом из порта, помогает капитану судна установить контакт с портовыми и местными властями, организовать снабжение судна и его обслуживание в порту, оформляет документы на груз и совершает иные действия в области морского агентирования в соответствии со ст. 237 КТМ РФ.

По юридической природе агентский договор консенсуальный, возмездный, двусторонне обязывающий.

3.2. Элементы агентского договора

Сторонами договора агентирования являются: ***принципал*** - лицо, по поручению которого совершаются действия, ***агент*** - лицо, совершающее действия. Законодательство не предъявляет специальных требований к статусу участников агентского договора, ими могут выступать любые субъекты гражданских правоотношений, обладающие соответствующей правосубъектностью.

Форма договора

Агентские отношения могут быть оформлены письменным договором, причем в договоре достаточно указания на общие, не конкретизированные полномочия агента. Свидетельством агентских отношений может выступать и надлежащим образом оформленная доверенность (она выдается в случае, если агент выступает от имени принципала).

Агентский договор может быть заключен на *определенный срок или без указания срока его действия*.

Существенные условия и содержание договора агентирования

ГК РФ называет в качестве существенного условия только **предмет агентского договора - совершаемые агентом и имеющие длящийся характер юридические и иные действия**. В отличие от договоров поручения и комиссии, предусматривающих совершение поверенным (комиссионером) сделок, агентский договор включает совершение и сделок, и фактических действий (например, сбор информации, подготовка и проведение переговоров и т.д.).

Поскольку агентский договор рассчитан на применение в коммерческой сфере, поэтому предполагается, что агент, являющийся профессионалом в соответствующей области и знающий рынок, обладает достаточно большой свободой действий, исполняя поручение принципала. Так, агенту могут быть предоставлены общие полномочия на совершение сделок от имени принципала, и в этом случае принципал не вправе в отношениях с третьими лицами ссылаться на отсутствие у агента надлежащих полномочий (п. 2 ст. 1005 ГК РФ).

Помимо прав и обязанностей общего характера, вытекающих из норм, регулирующих отношения поручения и комиссии, на стороны агентского договора распространяются и иные обязательства.

Агент обязан:

- в соответствии с соглашением совершать юридические и иные действия от своего имени или от имени принципала, но всегда в интересах и за счет принципала;
- представлять принципалу отчеты в предусмотренные договором сроки или по мере исполнения либо по окончании действия агентского договора;
- не заключать с другими принципалами аналогичных агентских договоров, которые должны исполняться на территории, полностью или частично совпадающей с указанной в договоре территорией, если такая обязанность прямо предусмотрена агентским соглашением.

Принципал обязан:

- уплатить агенту вознаграждение в размере и в порядке, установленных в агентском договоре, а если размер и порядок выплаты агентского вознаграждения не предусмотрены, вознаграждение выплачивается в течение недели с момента представления агентом отчете-

та в размере, который при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичную деятельность;

- помимо уплаты вознаграждения возместить агенту израсходованные им на исполнение поручения суммы;

- не заключать аналогичных агентских договоров с другими агентами, действующими на определенной в договоре территории, либо воздерживаться от осуществления на этой территории аналогичной самостоятельной деятельности, если такая обязанность прямо предусмотрена договором.

Исполнение и прекращение договора

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом **от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент**, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки. По сделке, совершенной агентом с третьим лицом **от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.**

Если иное не предусмотрено агентским договором, то агент вправе (а если предусмотрено в договоре, то обязан) в целях исполнения договора заключить субагентский договор с другим лицом, оставаясь ответственным за действия субагента перед принципалом.

Агентский договор прекращается на основании:

- отказа одной из сторон от исполнения договора, заключенного без определения срока окончания его действия;
- смерти агента, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- признания индивидуального предпринимателя, являющегося агентом, несостоятельным (банкротом).

§ 4. Понятие, элементы и содержание договора доверительного управления имуществом

4.1. Понятие и юридическая характеристика договора доверительного управления имуществом

Переход к рыночным формам хозяйствования вызвал появление в гражданском праве России новых институтов, в числе которых можно выделить доверительное управление имуществом. Сегодня этот институт приобретает заметное влияние в экономике и применяется как в предпринимательских отношениях, так и в отношениях с участием граждан. Договор доверительного управления распространен на рынке ценных бумаг, в сферах деятельности банков, инвестиционных фондов, при охране имущественных прав отдельных категорий граждан, а также при наследовании [143, с. 402].

Договор доверительного управления имуществом - это соглашение, в силу которого одна сторона (учредитель управления)

передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя) (ст. 1012 ГК РФ).

Юридическая характеристика договора

Доверительное управление в российском гражданском праве следует отличать от имеющего некоторые внешне сходные черты института доверительной собственности, возникшего в Средневековье в английском праве.

Доверительная собственность (траст) появлялась в сложных, лично-доверительных отношениях «расщепления» собственности, при котором доверительный собственник перед третьими лицами выступал единственным и правомочным, сохраняя построенные на понятиях справедливости обязательства перед основным собственником.

Передача имущества в доверительное управление в соответствии с нормами ГК РФ также является способом осуществления своих абсолютных правомочий собственником, определяющим цели, условия и порядок управления. В отличие от доверительной собственности, доверительное управление носит открытый для третьих лиц характер, не имеет доверительного характера и построено на жесткой конструкции взаимных и четко определенных прав и обязанностей сторон обязательственных отношений.

Договор доверительного управления имеет длящийся, сравнимый с агентскими отношениями характер, но не влечет перехода права собственности.

Договор доверительного управления имуществом заключается на срок, **не превышающий 5 лет.**

Договор доверительного управления имуществом по своей юридической конструкции является реальным; по общему правилу возмездным; двусторонне обязывающим.

Также договор доверительного управления имуществом **носит лично-доверительный, или фидуциарный характер**, что отражается в его названии, в наименовании основного должника, а также в признаках его поведения. В предпринимательских отношениях без доверия к управляющему, покоящегося на знаниях о его профессиональных и личных качествах, собственник вряд ли вступит с ним в подобные отношения. Это связано с риском неэффективного управления или утраты (полной или частичной) имущества, который несет собственник, передавая имущество в управление. В некоммерческой сфере (например, при доверительном управлении имуществом подопечного, при патронаже, при управлении наследством) важны отношения родства или дружеской близости собственника и управляющего [143, с. 403.].

ГК РФ подчеркивает **личный характер обязанностей доверительного управляющего** перед учредителем (п. 1 ст. 1021 ГК РФ), закрепляя право любой из сторон отказаться от договора в связи с невозможностью личного исполнения договора управляющим (п. 1 ст. 1024 ГК РФ).

4.2. Элементы договора

Стороны (субъекты) доверительного управления имуществом

Учредитель доверительного управления - собственник имущества. В особых случаях заключения договоров доверительного управления (вследствие необходимости постоянного управления имуществом подопечного, на основании завещания, в котором назначен исполнитель завещания, и др.) учредителем управления выступает орган опеки и попечительства, исполнитель завещания или иное лицо, указанное в законе.

Доверительный управляющий по общему правилу - индивидуальный предприниматель или коммерческая организация (кроме унитарного предприятия). В случаях, когда доверительное управление имуществом осуществляется по основаниям, предусмотренным законом, доверительным управляющим может быть гражданин, не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация, за исключением учреждения.

Выгодоприобретатель - любой субъект гражданского права, включая учредителя. В последнем случае договор доверительного управления имуществом становится разновидностью договора в пользу третьего лица.

На практике не исключается вариант, когда в договоре по доверительному управлению имуществом участвуют несколько учредителей, управляющих, выгодоприобретателей (множественность лиц в обязательстве). В этих случаях правоотношение в заключаемом договоре должно строиться по модели долевого или солидарного обязательства (ст. 321-326 ГК РФ).

Форма договора

Договор доверительного управления имуществом должен быть **заключен в письменной форме**. Заключение и исполнение договора доверительного управления недвижимым имуществом должны соответствовать форме и порядку, предусмотренным для договора продажи недвижимого имущества. Несоблюдение этих обязательных условий влечет **недействительность данного договора** (ст. 1017 ГК РФ).

Предметом договора доверительного управления имуществом является длящееся совершение управляющим в отношении переданного ему имущества любых юридических и фактических действий в интересах выгодоприобретателя.

Под имуществом в гражданском праве подразумеваются не только предметы внешнего мира, имеющие материальную природу (телесные вещи), но также и различные имущественные права (бестелесные вещи). Передача имущества по договору доверительного управления не влечет перемены субъекта права собственности на это имущество (п. 1 ст. 1012 ГК РФ). Данное положение следует понимать в широком смысле: его действие распространяется не только на юридических собственников индивидуально-определенных вещей, но и на субъектов иных прав, передаваемых в управление (например, прав, удостоверяемых ценной бумагой, прав на объекты интеллектуальной собственности) [143, с. 410]. В связи с этим **непосредственным объектом** доверительного управления выступают предприятия и другие имущественные комплексы, отдельные объекты, относящиеся к недвижимому имуществу, ценные бумаги, права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами, исключительные права и другое имущество.

К **иным существенным условиям договора** доверительного управления имуществом относятся:

- состав имущества, передаваемого в доверительное управление;
- указание выгодоприобретателя, в интересах которого осуществляется управление имуществом;
- размер и форма вознаграждения управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором;
- срок действия договора.

Содержание договора

Обязательство, возникающее из договора доверительного управления имуществом, включает два рода отношений: **внутренние**, складывающиеся между учредителем (выгодоприобретателем) и управляющим, и **внешние**, возникающие между управляющим и третьими лицами в процессе управления имуществом. Нормы гл. 53 ГК РФ регулируют оба вида отношений. Действия управляющего в обороте направлены на исполнение им своих обязательств перед учредителем, поэтому внутренние отношения играют в нем основополагающее значение.

Основные обязанности доверительного управляющего сводятся к следующему:

- осуществлять в пределах, предусмотренных законом и договором, правомочия собственника в отношении имущества, переданного в доверительное управление;
- представлять учредителю управления и выгодоприобретателю отчет о своей деятельности в сроки и в порядке, которые установлены договором доверительного управления имуществом;
- действуя от своего имени, **обязательно указывать, что он является управляющим (устно или отметкой «Д.У.»** при подписании письменных документов);

- предпринять меры по обособлению полученного от учредителя имущества.

Доверительный управляющий вправе:

- для защиты прав на имущество, находящееся в доверительном управлении, требовать всякого устранения нарушения его прав;

- требовать вознаграждение, предусмотренное договором доверительного управления имуществом, а также на возмещение необходимых расходов, произведенных им при доверительном управлении имуществом, за счет доходов от использования этого имущества.

Иные права и обязанности доверительного управляющего могут быть определены специальными нормами ГК РФ и законов, а также могут быть согласованы сторонами в договоре. Так, например, из имущества гражданина, признанного безвестно отсутствующим, управляющий обязуется выдавать содержание гражданам-иждивенцам, а также погашать обязательства безвестно отсутствующего (п. 1 ст. 43 ГК РФ).

Обязанности учредителя управления также многочисленны. Прежде всего *он обязан*:

- выплатить или иным образом обеспечить получение управляющим вознаграждения (ст. 1023 ГК РФ);

- возместить управляющему необходимые расходы, произведенные им при доверительном управлении имуществом. Такое возмещение может осуществляться за счет доходов, полученных от управления и включенных в состав имущества, переданного в управление;

- предупредить управляющего об обременении передаваемого имущества залогом (п. 2 ст. 1019 ГК РФ). При этом если управляющий не знал и не должен был знать о залоге, он вправе в судебном порядке расторгнуть договор и потребовать от учредителя уплаты вознаграждения за год.

Исполнение договора доверительного управления имуществом

Как уже ранее было сказано, имущество (в том числе обремененное залогом), переданное в доверительное управление, обособляется от другого имущества учредителя управления, а также от имущества доверительного управляющего и **отражается у доверительного управляющего на отдельном балансе**. Для расчетов по деятельности, связанной с доверительным управлением, **открывается отдельный банковский счет**. Распоряжение недвижимым имуществом доверительный управляющий осуществляет в случаях, предусмотренных договором доверительного управления.

Права, приобретенные доверительным управляющим в результате управления имуществом, включаются в состав этого имущества. Обязанности, возникшие в результате таких действий доверительного управляющего, исполняются за счет этого имущества.

Обращение взыскания по долгам учредителя управления на имущество, переданное им в доверительное управление, не допускается, за исключением несостоятельности (банкротства) этого лица.

Доверительный управляющий исполняет обязательства по договору доверительного управления лично. Поручать совершать от имени доверительного управляющего эти действия другому лицу возможно в следующих случаях:

- если доверительный управляющий уполномочен на это договором;
- если получено на это согласие учредителя в письменной форме;
- если доверительный управляющий вынужден к этому в силу обстоятельств для обеспечения интересов учредителя управления или выгодоприобретателя и не имеет при этом возможности получить указания учредителя управления в разумный срок.

Доверительный управляющий отвечает за действия избранного им поверенного как за свои собственные.

Доверительный управляющий, не проявивший при доверительном управлении имуществом должной заботливости об интересах выгодоприобретателя или учредителя управления, возмещает выгодоприобретателю упущенную выгоду, а учредителю управления - убытки, если не докажет, что эти убытки произошли вследствие непреодолимой силы либо действий выгодоприобретателя или учредителя управления.

Прекращение договора

Основаниями прекращения договора доверительного управления имуществом являются:

- смерть гражданина, являющегося выгодоприобретателем, или ликвидация юридического лица - выгодоприобретателя;
- отказ выгодоприобретателя от получения выгод по договору;
- смерть гражданина, являющегося доверительным управляющим, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, а также признание индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом);
- отказ доверительного управляющего или учредителя управления от осуществления доверительного управления в связи с невозможностью для доверительного управляющего лично осуществлять доверительное управление имуществом;
- отказ учредителя управления от договора по иным причинам (чем та, которая указана в предыдущем абзаце) при условии выплаты доверительному управляющему обусловленного договором вознаграждения;
- признание несостоятельным (банкротом) гражданина-предпринимателя, являющегося учредителем управления.

При отказе одной стороны от договора доверительного управления имуществом другая сторона должна быть уведомлена об этом за

три месяца до прекращения договора, если договором не предусмотрен иной срок уведомления.

При прекращении договора доверительного управления имуществом, находящееся в доверительном управлении, передается учредителю управления, если договором не предусмотрено иное.

При отсутствии заявления одной из сторон о прекращении договора по окончании срока его действия **он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, какие были предусмотрены договором** (абз. 2 п. 2 ст. 1016 ГК РФ).

Вопросы для самоконтроля

1. Почему договорные обязательства по оказанию юридических услуг представляют собой самостоятельную группу гражданско-правовых договоров?

2. Дайте определение договора поручения и раскройте его юридические признаки.

3. Выделите основные права и обязанности сторон по договору поручения.

4. Что представляют собой действия в чужом интересе без поручения? В чем их особенность?

5. Дайте определение договора комиссии и раскройте его юридические признаки.

6. Что понимается под делькредере?

7. Дайте определение агентского договора и раскройте его юридические признаки.

9. Раскройте основания прекращения агентского договора.

10. Выделите основные отличия договоров поручения, комиссии и агентирования.

Глава 9. Внедоговорные обязательства в гражданском праве

- §1. Обязательства из односторонних действий.
- §2. Обязательства вследствие причинения вреда.
- §3. Обязательства из неосновательного обогащения.

§1. Обязательства из односторонних действий

1.1. Обязательства из публичного обещания награды

Обязательства из односторонних действий и внедоговорные обязательства объединяет тот факт, что их возникновению не предшествует соглашения сторон, они возникают в связи с наступлением фактов, предусмотренных в законе. В частности, возникновению обязательств из публичного обещания награды должен предшествовать сам факт такого обещания.

В соответствии со ст. 1055 ГК РФ «лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) тому, кто совершит указанное в объявлении правомерное действие в указанный в нем срок, обязано выплатить обещанную награду любому, кто совершил соответствующее действие, в частности отыскал утраченную вещь или сообщил лицу, объявившему о награде, необходимые сведения». Из этого следует, что публичное обещание награды - это односторонняя сделка, обязывающая наградить того, кто исполнит ее условия - представить требуемый результат пообещавшему награду.

Одностороннее действие одного лица порождает гражданские права у иных лиц. При этом представление результата также имеет природу односторонней сделки. Совокупность данных односторонних сделок порождает гражданско-правовое обязательство: **обещавший обязан наградить отозвавшегося**. В этом правоотношении обещавший награду - должник, а отозвавшийся (представивший требуемый результат) - кредитор.

Исходя из общих начал гражданского права, действие, за которое предусматривается вознаграждение, не может противоречить закону и требованиям морали, т.е. должно быть правомерным, и чаще всего касается отыскания способа решения какой-либо задачи в интересе обещавшего, например поиск утерянной или похищенной вещи, розыск гражданина (в том числе предполагаемого преступника), обнаружение ошибок в новом программном обеспечении, эргономических просчетов в изделии или даже опечаток в тексте новой книги. Требование о награде за аморальные (в том числе неприличные) действия не должно подлежать судебной защите.

По общему правилу **обещавший награду сам решает**, тот ли результат представил отозвавшийся. Иное может вытекать из самого объявления или его существа. Например, подлинность отысканного

произведения искусства может определить только эксперт; совершение преступления именно тем лицом, информацию о котором представил отозвавшийся, устанавливает суд. Споры о соответствии результата объявленным условиям подведомственны суду. Обязанность доказывания достоверности представленной информации (если требуемый результат - информация) лежит на отозвавшемся.

Публичный характер обещания награды проявляется в том, что, **во-первых**, обещание награды **обращено к неопределенному кругу лиц**. Это достигается путем помещения объявления в СМИ (печатных, сетевых, на телевидении и по радио), путем устных публичных объявлений, массовой рассылки сообщений на мобильные устройства и т.п.; **во-вторых**, требуемый результат должен быть достижимым для неопределенного числа лиц [154, с. 749].

Награда должна носить **имущественный** характер. Отношения, порождаемые обещанием неимущественного вознаграждения (грамоты или иной подобной благодарности), гражданским правом не регулируются (ст. 2 ГК РФ). Отозвавшийся на такое обещание не сможет прибегнуть к судебной защите.

Предполагается, что **расходы** награжденного **компенсируются наградой**. В случае, если размер награды объявлен, результат еще не достигнут, а расходы, в том числе предстоящие, превышают награду, отозвавшемуся остается запросить у обещавшего согласие на компенсацию расходов сверх награды и прекратить дальнейшие действия при отказе в такой компенсации. В другом случае (если размер награды не определен) представивший результат вправе требовать награды с учетом необходимых расходов. При этом у того отозвавшегося, который намеревается осуществлять целенаправленный поиск решения поставленной задачи, разумным будет спросить о размере награды и об учете расходов.

Отмена публичного обещания награды

Лицо, объявившее публично о выплате награды, вправе в такой же форме отказаться от данного обещания, кроме случаев, когда в самом объявлении предусмотрена или из него вытекает недопустимость отказа или дан определенный срок для совершения действия, за которое обещана награда, либо к моменту объявления об отказе одно или несколько отозвавшихся лиц уже выполнили указанное в объявлении действие. Однако отмена публичного обещания награды не освобождает того, кто объявил о награде, от возмещения отозвавшимся лицам расходов, понесенных ими в связи с совершением указанного в объявлении действия, в пределах указанной в объявлении награды.

Форма отказа от обещания должна соответствовать форме объявления. Это значит, что отказ имеет силу, если он сделан **тем же способом и в схожей обстановке**.

1.2. Обязательства из объявления публичного конкурса

В соответствие со ст. 1057 ГК РФ «лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) за лучшее выполнение работы или достижение иных результатов (публичный конкурс), должно выплатить (выдать) обусловленную награду тому, кто в соответствии с условиями проведения конкурса признан его победителем». Из этого следует, что **публичный конкурс - это состязание на основе публично объявленных условий в целях определения лучшего выполнения работы или достижения иного результата (конкурсы работ и достижений) и награждения победителя.**

Соревновательность - конститутивный признак публичного конкурса. Обеспечить ее можно только путем предоставления претендентам равных возможностей участия. Поэтому конкурс - это в первую очередь процедура, которой свойственны:

1) *публичность*. Она обеспечивается тем, что объявление с конкурсными условиями адресуется неограниченному кругу лиц (открытый конкурс). При этом публичность может быть ограничена организатором: приглашения на конкурс направляются определенному кругу лиц по выбору организатора (закрытый конкурс);

2) *определенность*. Объявление должно содержать условия о существе задания, критериях и порядке оценки работ, месте, сроке и порядке их представления, размере и форме награды, порядке и сроке объявления результатов. Определенность проявляется еще и в том, что право на получение награды приобретает тот из конкурсантов, кто решением организатора признан победителем. Оно должно быть безусловным: нельзя требовать от победителя выполнения дополнительных условий. Порядок и сроки принятия решения организатор тоже должен указать в объявлении;

3) *состязательность*. Конкурс может состояться, если в нем примут участие хотя бы два претендента. Единственный заявитель победителем признан не будет и на награду претендовать не вправе; такой конкурс не считается состоявшимся. Кроме того, критерии допуска к участию должны быть едиными;

4) *стабильность условий*. Изменить условия конкурса или отменить его организатор вправе, пока не истекла половина времени, отведенная участникам для представления работ или достижений, тем же способом, каким конкурс был объявлен. Изменение или отмена конкурса дают выполнившему конкурсную работу лицу право на возмещение понесенных расходов при следующих условиях:

а) работа выполнена в связи с конкурсом и до момента, когда конкурсанту стало известно или должно было стать известно об изменении (отмене);

б) работа соответствует его условиям.

Объявление о конкурсе, заявка на участие в нем и представление работы, ее оценка и сообщение конкурсантам решения о выплате награды - это односторонние сделки, в результате совершения которых у победителя возникает право на получение награды. Однако конкурсное обязательство возникает раньше объявления решения о выплате награды. Подача заявки уже связывает организатора: он обязан ее оценить на предмет соответствия условиям конкурса, а по итогам этого рассмотрения принять заявку или отклонить.

Следующая обязанность организатора - обеспечение участнику возможности представить работу для оценки. Формы работ и достижений различаются. Материально воплощенные (например, архитектурный проект) заявитель передает организатору для последующей оценки путем сравнения с другими. По результатам рассмотрения представленных работ организатор обязан вынести решение о выплате награды (об определении победителя) и выплатить награду. Если указанные в объявлении результаты достигнуты в работе, выполненной совместно двумя или более лицами, то награда распределяется в соответствии с достигнутым между ними соглашением. В случае, если такое соглашение не будет достигнуто, порядок распределения награды определяется судом.

Уклонение организатора от принятия решения о награждении субъективно оцениваемых работ и его сообщения конкурсантам представляет собой незаконный отказ от конкурса. Такое нарушение влечет возникновение у участников уже упоминавшегося права на возмещение понесенных расходов, а также права на получение награды, распределяемой между теми, кто выполнил работу, удовлетворяющую условиям конкурса.

Еще одна обязанность организатора торгов - вернуть участникам материально воплощенные работы, не удостоенные награды.

Определенную специфику имеют публичные конкурсы на создание произведений науки, литературы или искусства. Если предмет публичного конкурса составляет создание произведения науки, литературы или искусства и условиями конкурса не предусмотрено иное, то лицо, объявившее публичный конкурс, приобретает преимущественное право на заключение с автором произведения, удостоенного обусловленной награды, договора об использовании произведения с выплатой ему за это соответствующего вознаграждения.

§2. Обязательства вследствие причинения вреда

2.1. Понятие, функции и элементы гражданско-правовых обязательств вследствие причинения вреда

Обязательства вследствие причинения вреда являются доктринально признанными внедоговорными обязательствами, поскольку из

существа таких обязательств очевидно, что их стороны не были связаны договорными отношениями либо причинение вреда не следовало безусловно из существующего договора (а в некоторых случаях - из односторонних сделок).

Практическая значимость гражданско-правовых обязательств вследствие причинения вреда складывается из разного рода критериев, в том числе из анализа криминологической ситуации в стране, а также из анализа состояния ДТП в РФ, в рамках которых причиняется вред здоровью либо имуществу потерпевших. Как следствие, возникает **вопрос**: кто, как и каким образом возмещает соответствующий вред потерпевшим? Ответ один: данный вопрос разрешается в рамках гражданско-правового института обязательств вследствие причинения вреда (гл. 59 ГК РФ), в основу которого положен принцип так называемого **генерального деликта** - «всякий причиненный вред противоправен, он подлежит возмещению в полном объеме».

Обязательства из причинения вреда опосредуют отношения, не свойственные имущественному обороту в его обычном, желательном течении. Правоустанавливающим юридическим фактом для такого правоотношения является нарушение субъективного права, а сами правоотношения призваны устранить последствия этого нарушения. В силу этого *правовое регулирование в этой области находится не в сфере свободного усмотрения его участников, а основывается на императивных нормах закона, имеющих охранительный характер*.

Обязательства из причинения вреда в юридической литературе именуют также **деликтными обязательствами** (от лат. delictum - правонарушение), а ответственность, возникающую вследствие причинения вреда, - деликтной ответственностью.

Основание возникновения деликтных обязательств

Основанием возникновения обязательств вследствие причинения вреда является сам факт **причинение вреда**, что нередко является следствием совершенного преступления либо иного административного правонарушения (ДТП). В силу этого особое значение в части реализации обязательств вследствие причинения вреда имеют органы внутренних дел. Например, подразделения полиции в лице ДПС ГИБДД непосредственно устанавливают лиц, совершивших ДТП, либо оперативные (следственные) подразделения, раскрывая (расследуя) совершенные преступления, устанавливают лиц, ответственных за причинение вреда. Между тем сотрудники ОВД могут быть и сами участниками внедоговорных обязательств - как **причинителями вреда, так и потерпевшими**.

В пункте 1 ст. 1064 ГК РФ выражена **содержательная сущность обязательств вследствие причинения вреда**, это *относительное внедоговорное гражданско-правовое обязательство, в силу которого одна сторона (должник - причинитель вреда) обязана возместить в полном объеме вред, причиненный личности или*

имуществу другой стороны (кредитору - потерпевшему), а кредитор вправе требовать возмещения понесенного им вреда.

Функции деликтных обязательств

*Институт обязательств вследствие причинения вреда выполняет **охранительную функцию**, а также обеспечивает защиту прав и интересов, нарушение которых уже произошло.*

Содержание обязательства отражает его и **компенсационную (восстановительную) функцию**. Исполнение этого обязательства восстанавливает имущественную сферу потерпевшего либо облегчает последствия нарушения тех прав, которые не могут быть восстановлены напрямую ввиду их неимущественного характера (например, денежная компенсация морального вреда - ст. 151, 1099-1101 ГК РФ).

Субъекты

Сторонами в обязательствах вследствие причинения вреда по общему правилу могут выступать граждане, юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, включая и иностранных лиц.

Лицо, причинившее своими действиями вред (*деликвент*) и в силу этого обязанное возместить данный вред, является в этом обязательстве **должником**.

Лицо, имущественным или неимущественным правам которого причинен вред, является потерпевшим и имеющим в силу этого право требования по его возмещению. В структуре деликтного обязательства он выступает **кредитором**.

Претерпевание причинителем вреда *предусмотренных законом дополнительных обременений в виде лишения определенного имущества либо возложения дополнительной имущественной обязанности, выступающих в качестве правового последствия за совершенное правонарушение в сфере отношений, не охватываемых рамками договоров либо выходящих за их пределы, приобретает форму юридической внедоговорной (деликтной) ответственности*. «Внедоговорная ответственность - это реакция на нарушение прав субъектов, которые не связаны договорами, либо на нарушение, которое выходит за пределы отношений, которыми связаны субъекты. Опосредующие эту реакцию охранительные отношения называются внедоговорными; основаниями их возникновения являются деликты и иные правонарушения, не связанные с договорными обязательствами. Они имеют относительно самостоятельный характер, их нормативной основой служат институты возмещения вреда» [137, с. 431].

Между тем обязанность возместить причиненный вред не всегда является ответственностью за противоправное поведение. Так, статьи 1066, 1067 ГК РФ, регулирующие возмещение вреда, причиненного в состоянии необходимой обороны либо крайней необходимости, не оперируют понятием «ответственность».

Обязанность возместить вред, причиненный в результате правомерных действий (п. 3 ст. 1064 ГК РФ), также не может быть расценена как ответственность за правонарушение. Устанавливая обязанность возместить вред в указанных случаях, закон преследует цель компенсации потерпевшему понесенных им потерь. Именно это преследуют и правила **ст. 16.1 ГК РФ «Компенсация ущерба, причиненного правомерными действиями государственных органов и органов местного самоуправления»**, согласно которой «в случаях и в порядке, которые предусмотрены законом, ущерб, причиненный личности или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица правомерными действиями государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, а также иных лиц, которым государством делегированы властные полномочия, подлежит компенсации». В данном случае речь должна идти о так называемой *позитивной ответственности*.

2.2. Общие условия возникновения обязательств вследствие причинения вреда (состав генерального деликта)

Как выше было подчеркнуто, **общим и обязательным основанием** возникновения любого обязательства из причинения вреда является **факт причинения вреда** имуществу гражданина или юридического лица либо неимущественным благам гражданина, и в силу этого всякие действия, причиняющие вред, приобретают характер (природу) правонарушения.

По общему правилу **вред - это всякое умаление материальных либо нематериальных благ**. Вред представляет собой неблагоприятные последствия, возникающие в имущественной (ущерб) или неимущественной (моральный вред) сфере потерпевшего. Вред может быть выражен в утрате, уничтожении или повреждении имущества, в неполучении прибыли, дохода, в нарушении (ограничении) личных неимущественных прав, в умалении нематериальных благ, в том числе вследствие перенесенных нравственных или физических страданий.

Вред может быть причинен имуществу (имущественный вред) или личности. В случае причинения имущественного вреда, он может быть всегда исчислен (взвешен, измерен и т.д.), а следовательно, возмещен в полном объеме, включая и вред, причиненный нематериальным благам, таким как жизнь и здоровье, где **возмещению подлежит имущественный вред в виде расходов на восстановление здоровья и имущественной сферы потерпевшего, сократившейся в результате утраты здоровья**.

Иначе обстоит дело, если причинен **моральный вред**, вызванный **нравственными, физическими страданиями лица**, чьи нематериальные блага претерпели противоправное воздействие в виде причинения вреда здоровью (жизни) или иного их умаления (оскорбление, унижение чести и достоинства и т.д.). Моральный вред не может

быть точным образом исчислен (определен), а следовательно, нельзя говорить о его возмещении, его можно лишь компенсировать. При этом его **компенсация** способна лишь помочь загладить перенесенные страдания, создать у потерпевшего ощущение восстановленной справедливости.

Способы возмещения вреда

Удовлетворяя требование о возмещении вреда, суд в соответствии с обстоятельствами дела обязывает лицо, ответственное за причинение вреда, **возместить вред в натуре** (предоставить вещь того же рода и качества, исправить поврежденную вещь и т.п.) **или возместить причиненные убытки: реальный ущерб** (стоимость утраченного имущества, иные расходы, которые лицо произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права), а также **упущенную выгоду** (неполученные доходы, которые потерпевший получил бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено). **Это правило свидетельствует о принципе полного возмещения причиненного вреда.**

В тех случаях, когда определить размер причиненного вреда затруднительно (как правило, такое положение возникает при причинении вреда окружающей среде, животному миру и т.п.), в правовых актах устанавливаются специальные методики, таксы и тарифы подсчета убытков.

Юридическое лицо или гражданин, застраховавшие свою ответственность в порядке добровольного или обязательного страхования в пользу потерпевшего, в случае, когда страховое возмещение недостаточно для того, чтобы полностью возместить причиненный вред, возмещают разницу между страховым возмещением и фактическим размером ущерба.

В зависимости от степени вины потерпевшего и причинителя вреда, а также с учетом имущественного его положения закон **допускает исключения из общего правила о полном возмещении вреда:**

- суд может уменьшить размер возмещения вреда, причиненного гражданином, с учетом его имущественного положения, за исключением случаев, когда вред причинен действиями, совершенными умышленно;

- размер возмещения должен быть уменьшен, если вред возник или увеличился из-за грубой неосторожности потерпевшего;

- вред, возникший вследствие умысла потерпевшего, возмещению не подлежит;

- при грубой неосторожности потерпевшего и отсутствии вины причинителя вреда в случаях, когда его ответственность наступает независимо от вины, размер возмещения должен быть уменьшен или в возмещении вреда может быть отказано, если законом не предусмотрено иное.

Исключения из этого правила:

- при причинении вреда жизни или здоровью гражданина отказ в возмещении вреда не допускается даже при грубой неосторожности потерпевшего;

- вина потерпевшего не учитывается при возмещении дополнительных расходов (п. 1 ст. 1085 ГК РФ) при возмещении вреда в связи со смертью кормильца, а также при возмещении расходов на погребение.

Право регресса к лицу, непосредственно причинившему вред

По общему правилу лицо, возместившее вред, причиненный другим лицом (работником при исполнении им служебных, должностных или иных трудовых обязанностей; лицом, управляющим транспортным средством, и т.п.), имеет право обратного требования (регресса) к этому лицу в размере выплаченного возмещения, если иной размер не установлен законом.

По правилам регресса судом может быть возложена долевая ответственность на лица, совместно причинившие вред, хотя по общим правилам сопричинители отвечают перед потерпевшим солидарно.

Таким образом, **факт причинения (наличие) вреда** является **общим основанием** наступления деликтной ответственности, она непосредственно реализуется при **наличии ряда дополнительных условий в совокупности с фактом причинения вредом и образующих некий состав гражданского правонарушения (деликта)**. В данном случае понятие «состав гражданского правонарушения», в отличие от состава административного правонарушения либо состава преступления, носит достаточно условный характер.

Данный состав по своему содержанию соответствует так называемому составу **генерального деликта**, механизм реализации которого основан на известном цивилистике **принципе генерального деликта**, в соответствии с которым *противоправность действия и виновность причинителя вреда презюмируются* [140, с. 621].

Элементами деликта выступают: **а) факт причинения вреда; б) противоправность действия (бездействия); в) причинная связь между действием (бездействием) и причинением вреда; г) вина причинителя.**

2.3. Общая характеристика условий возникновения обязательств вследствие причинения вреда (состав генерального деликта)

2.3.1. Противоправность действия (бездействия) как условие возникновения деликтной ответственности **выражается в нарушении причинителем вреда и нормы права, и одновременно субъективного права потерпевшего**. В силу этого всякое причинение вреда противоправно, если законом не установлено иное. Напри-

мер, правомерным и не подлежащим возмещению является вред, возникший при исполнении предусмотренных законом обязанностей по тушению пожара, спасению людей и имущества и т.д. В возмещении вреда также может быть отказано, если вред причинен по просьбе или с согласия потерпевшего, а действия причинителя вреда не нарушают нравственные принципы общества.

Гражданский кодекс РФ предусматривает безусловным случаем правомерного причинения вреда лишь вред, причиненный **в состоянии необходимой обороны**.

Необходимая оборона - это действие, совершенное для защиты интересов государства, общественных интересов, личности или прав самого обороняющегося или другого лица от общественно опасного посягательства путем причинения посягающему вреда. Такие действия не признаются противоправными, и вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, не подлежит возмещению. Вред, причиненный при превышении пределов необходимой обороны, возмещается на общих основаниях. Превышением пределов признается явное несоответствие защиты характеру и опасности посягательства.

Особый механизм возмещения вреда предусмотрен ГК РФ, если вред причинен в состоянии крайней необходимости, то есть для устранения опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами. В данной ситуации вред должен быть возмещен лицом, причинившим вред. Учитывая обстоятельства, при которых был причинен такой вред, суд может возложить обязанность его возмещения на третье лицо, в интересах которого действовал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и причинившего вред.

2.3.2. Причинная связь между действием (бездействием) и причинением вреда выражается в возложении ответственности на причинителя, то есть на лицо, между действиями (бездействием) которого и наступившим вредом имеется причинно-следственная связь.

Взаимосвязь причины и следствия - объективно существующая разновидность взаимосвязи явлений, которая характеризуется тем, что в конкретной ситуации из двух взаимосвязанных явлений одно (причина) всегда предшествует другому и порождает его, а другое (следствие) всегда является результатом действия первого.

Закон допускает отступление от общего принципа об ответственности причинителя и возлагает обязанность возместить вред на иное лицо, не являющееся причинителем, если это специально предусмотрено законом (см., напр., ст. 1069, 1070, 1073, 1074, 1075 ГК РФ).

2.3.3. Форма и степень вины причинителя вреда в деликтных обязательствах не имеют принципиального значения. Гражданско-правовая ответственность причинителя вреда наступает и при умышленном причинении вреда и тогда, когда он действовал неосторожно.

Презумпция вины причинителя вытекает из существа генерального деликта и освобождает потерпевшего от обязанности доказывать вину причинителя. Вместе с тем причинитель вправе доказывать отсутствие своей вины для освобождения от ответственности.

Гражданский кодекс РФ предусматривает в качестве исключения возможность возникновения обязательства вследствие причинения вреда и **при отсутствии какой бы то ни было вины причинителя:**

- за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда;
- за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих;
- за вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги.

2.4. Специальные деликты

Наряду с генеральным деликтом, определяющим общие условия ответственности за вред, закон предусматривает ряд особых случаев, к каждому из которых применяются специальные правила, образующие, так называемые **специальные деликты**. Предусмотренные гражданским законодательством деликтные обязательства, не подпадающие под общую юридическую конструкцию генерального деликта (например, причинение вреда несовершеннолетними гражданами, источником повышенной опасности, причинение вреда в состоянии крайней необходимости и в ряде других случаев), относятся к специальным деликтам [139].

Соотношение между генеральным деликтом и специальными деликтами можно выразить следующим образом: *если закон предусматривает специальный деликт, то к соответствующим отношениям должны применяться нормы этого деликта; нормы генерального деликта подлежат применению при отсутствии специального деликта.*

Действующее гражданское законодательство предусматривает различные виды специальных деликтов, относимые к таковым по различным основаниям: **особенность личности** (статуса) причинителя вреда, **специфика противоправных действий и характер вреда**.

Особенности личности причинителя позволяют выделить в качестве специального деликта обязательства вследствие причинения вреда: работником юридического лица или гражданина; государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами; органами дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда; несовершеннолетним в возрасте до 14 лет

(малолетним); несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет; недееспособным; лицом, которое не могло понимать значения своих действий или руководить ими.

По **характеру вреда** различаются обязательства вследствие причинения вреда имуществу, жизни и здоровью гражданина; моральный вред.

В зависимости от **характера противоправной деятельности** выделяются обязательства вследствие причинения вреда источником повышенной опасности; недостатками товаров, работ или услуг.

Рассмотрим отдельные специальные деликты.

2.4.1. Обязательства по возмещению вреда, причиненного работником, а также органами публичной власти и их должностными лицами

2.4.1.1. Ответственность юридического лица или гражданина за вред, причиненный его работником (ст. 1068 ГК РФ)

Содержание деликта - юридическое лицо либо гражданин возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей.

Особенности специального деликта:

1) обязанность возмещения вреда в силу закона возложена на лицо, фактически не являющееся причинителем вреда;

2) вред подлежит возмещению, если он причинен при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей. Если действия, причиняющие вред, выходят за рамки трудовых обязанностей, то вред возмещается по правилам генерального деликта. Например, водитель выехал на обед на автобусе, принадлежащем автотранспортному предприятию, и в результате ДТП причинил вред.

В статье 1068 ГК РФ содержится определение работника, которое носит целевой, а не общий характер, т.е. рассчитано лишь на отношения, регулируемые нормами гл. 59 «Обязательства вследствие причинение вреда», а не на регулирование любых иных, в том числе гражданско-правовых или трудовых отношений. Работником считается гражданин, *выполняющий работу на основании трудового договора (контракта), а также граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору (подряда)*. Однако в последнем случае требуется наличие двух условий, каждое из которых необходимо, а оба они достаточны: чтобы работники *действовали или должны были действовать, во-первых, по заданию заказчика (юридического лица или гражданина), во-вторых, под его контролем за безопасным ведением работ*. Например, Вы заключили договор подряда на строительство дачи, а работники нарушили меры безопасного ведения работ, в силу чего был причинен вред гражданину (кирпич упал).

Данный деликт предусматривает также ответственность хозяйственных товариществ и производственных кооперативов за вред, причиненный их участниками (членами) при осуществлении последними предпринимательской, производственной или иной деятельности товарищества или кооператива.

В рассматриваемом деликте возложение обязанности возместить вред на работодателя объясняется тем, что работник в данной ситуации юридически выполняет волю работодателя. Этим же объясняется и ответственность хозяйственных товариществ и кооперативов, так как полные товарищи, согласно п.1 ст.69 ГК РФ, занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества, а члены кооператива в соответствии с п.1 ст.107 ГК РФ совместно осуществляют производственную или иную хозяйственную деятельность, основанную на их личном трудовом или ином участии.

Работодатель, возместивший вред, имеет возможность получения от работника возмещения собственных убытков по регрессному требованию, которое у него возникает в силу положений ГК РФ (ст.1081).

2.4.1.2. Ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, а также его должностными лицами (ст. 1069 ГК РФ)

Содержание специального деликта: *вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов, подлежит возмещению за счет соответственно казны Российской Федерации, казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования.*

Особенности специального деликта

Во-первых, субъектами рассматриваемого обязательства (причинителями) могут быть только государственные органы, в том числе органы законодательной, исполнительной и судебной власти РФ и ее субъектов, а также представительные и исполнительные органы местного самоуправления.

Во-вторых, акты власти, иные действия (бездействие) могут быть совершены не любым работником государственного органа или органа местного самоуправления, а лишь тем, *кто относится к числу должностных лиц*. Применительно к исследуемому деликту под должностными лицами более правильно понимать только *тех государственных и муниципальных служащих, которые наделены полномочиями распорядительного характера по отношению к лицам, по службе им не подчиненным*. Типичными представителями служащих такого рода являются представители полиции, таможни, трудовых и иных инспекций и т.д. В случае причинения вреда должностным лицом деликтная ответственность возникает у соответствующего госу-

дарственного (муниципального) органа, т.е. *непосредственный причинитель и субъект деликтного обязательства в данной сфере не совпадают*.

В-третьих, особый характер противоправности действий причинителя вреда. Противоправными эти действия являются, если они совершаются при отсутствии полномочий либо с их превышением или при злоупотреблении ими; противоречат не только закону, но и иным нормативным правовым актам, регулирующим деятельность причинителя. При этом *необходимым является признание такого акта недействительным, действия (бездействие) - незаконными либо отмена такого акта (ст. 13 ГК РФ)*.

Виновность лица, допустившего незаконное действие (бездействие) или принявшего незаконный акт, *предполагается*, и указанная презумпция является *трудноопровержимой*, учитывая безусловную обязанность должностных лиц *знать и соблюдать действующее законодательство и не нарушать субъективные права граждан и юридических лиц*.

В-четвертых, вред возмещается за счет соответствующей казны (РФ, ее субъекта или муниципального образования). При этом ответчиком по делу о возмещении вреда, причиненного актами власти, является РФ или ее субъект либо муниципальное образование в лице соответствующего *финансового или иного уполномоченного органа*.

Российская Федерация, ее субъект, муниципальное образование, возместившие потерпевшему вред на основании ст. 1069 ГК РФ, имеют право регресса к непосредственному причинителю в размере выплаченного возмещения, если иной размер не установлен законом, в частности трудовым законодательством.

2.4.2. Ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда (ст. 1070 ГК РФ)

Содержание деликта - *вред, причиненный гражданину незаконными действиями правоохранительных органов, возмещается за счет казны Российской Федерации, а в случаях, предусмотренным законом, за счет казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования в полном объеме независимо от вины должностных лиц соответствующих органов*.

Особенности специального деликта

Во-первых, специальные основания наступления деликтной ответственности (п.1 ст.1070 ГК РФ): 1) незаконное осуждение; 2) незаконное привлечение к уголовной ответственности; 3) незаконное применение в виде меры пресечения заключение под стражу или подписка о невыезде; 4) незаконное привлечение к административной ответственности в виде административного ареста; 5) незаконное привле-

чение к административной ответственности в виде административного приостановления деятельности.

Во-вторых, непосредственными причинителями вреда являются должностные лица органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда. Действия других органов, должностных лиц (например, судебных приставов-исполнителей) могут служить основанием для возложения ответственности по основаниям и в порядке ст. 1069 ГК РФ.

В-третьих, вред, по общему правилу, подлежит возмещению за счет казны РФ, а в случаях, предусмотренным законом, за счет казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования (п.1 ст.1070 ГК РФ), однако данный закон в настоящее время не принят.

В-четвертых, вред, причиненный действиями, предусмотренными п.1 ст.1070 ГК РФ, возмещается независимо от вины соответствующих должностных лиц. Вред от прочих действий органов дознания, предварительного следствия и прокуратуры возмещается по основаниям и в порядке, предусмотренным ст.1069 ГК РФ, т.е. при наличии вины (вина соответствующих лиц презюмируется).

Существенные особенности имеет ответственность за причинение вреда *при осуществлении правосудия*. Согласно п. 2 ст. 1070 ГК РФ, такой вред возмещается лишь в случае, когда вина судьи установлена приговором суда, вступившим в законную силу. Конституционность данного правила подтверждена Постановлением Конституционного Суда РФ от 25 января 2001 г. № 1-П «По делу о проверке конституционности положения пункта 2 статьи 1070 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан И.В. Богданова, А.Б. Зернова, С.И. Кальянова и Н.В. Труханова» [106].

Обязательным условием наступления деликтной ответственности по ст. 1070 ГК РФ является подтвержденная особым образом незаконность (противоправность) действий должностных лиц указанных органов. Если речь идет о действиях, предусмотренных в п. 1 ст. 1070 ГК РФ, их незаконность *должна быть, согласно нормам гл. 18 «Реабилитация» УПК РФ, подтверждена оправданием потерпевшего (т.е. оправдательным приговором суда); прекращением уголовного дела по реабилитирующим основаниям (в связи с отсутствием события преступления, отсутствием в деянии состава преступления либо недоказанностью участия гражданина в его совершении); прекращением уголовного преследования вследствие непричастности подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления; отменой вступившего в законную силу обвинительного приговора или постановления суда о применении принудительной меры медицинского характера, прекращением производства по делу об административном правонарушении в связи с отсутствием события правонарушения либо состава правонарушения.*

Не является основанием для возмещения вреда прекращение уголовного дела по **нереабилитирующим основаниям** (амнистия; недостижение возраста, с которого наступает уголовная ответственность; примирение обвиняемого с потерпевшим; отсутствие заявления потерпевшего; смерть обвиняемого; изменение обстановки; истечение срока давности; принятие закона, устраняющего преступность или наказуемость деяния, и др.), а также снижение меры наказания на менее тяжкую, изменение квалификации правонарушения.

Таким образом, деликтная ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания и предварительного следствия ОВД, в целом построена на основе общих начал гражданско-правовой (деликтной) ответственности с теми особенностями и исключениями, которые трансформируют генеральный деликт в специальный (ст. 1070 ГК РФ), основанный на повышенной ответственности за причиненный вред, в той части, что допускает наступление безвиновной деликтной ответственности, но только в строго определенных случаях. Как следствие, государство берет на себя риски возможного безвиновного, но, тем не менее, необоснованного по своим последствиям причинения материального либо нематериального (морального) вреда лицу в результате применения отдельных мер государственного принуждения (пресечения) в рамках административного либо уголовного преследования, но не по причине несовершенства соответствующих процессуальных правовых институтов, а по причине возможного возникновения реабилитирующих обстоятельств, имеющих по своей сути объективно рисковую правовую природу. Государство, условно говоря, страхует последствия наступления таких рискованных правовых ситуаций, возлагая на себя бремя погашения, за счет средств соответствующей казны, обязательств из причинения вреда от необоснованных в силу отпадания первоначальных условий их возникновения и поэтому ставших противоправными действий органов дознания и предварительного следствия ОВД, последствия которых закреплены в п. 1 ст. 1070 ГК РФ. Данные последствия имеют значительный по степени тяжести характер (незаконное привлечение к уголовной ответственности, принудительное ограничение (лишение) свободы, пребывание в ограниченном пространстве, временная изоляция от общества, прекращение выполнения служебных обязанностей либо иной деятельности и др.) и никогда не проходят бесследно для потерпевшего, если материальный ущерб от этих действий может и отсутствовать, то моральный вред в части претерпевания нравственных и физических страданий присутствует всегда. В силу этого перечень незаконных действий органов дознания и предварительного следствия, порождающих специальные правила возмещения вреда, как представляется, должен носить характер закрытого, что и следует из буквального толкования п. 1. ст. 1070 ГК РФ [184, с.147].

Между тем возникает вопрос: перечень оснований деликтной ответственности за незаконные действия правоохранительных органов носит закрытый перечень, или он подвержен расширительному толкованию? В частности, подпадают ли под действие данной статьи ситуации, когда гражданина задержали в качестве подозреваемого с помещением его в комнату для временно задержанных или в отношении гражданина применили административное задержание на срок не более 48 часов, которое применяется только по делам о правонарушениях, за совершение которых в виде наказания может быть назначен административный арест (на срок до 15 или до 30 суток)?

Конструкция ст. 1070 ГК РФ как закрытого перечня оснований не находит поддержки в судебной практике. На сегодня существует три четко обозначенные позиции КС РФ.

В отношении первой ситуации. При применении п. 1 ст. 1070 ГК РФ в части возмещения вреда, явившегося результатом применения мер пресечения, следует иметь в виду, что она распространяется также *и на случаи задержания лица в качестве подозреваемого*. Обоснованность этой точки зрения подтвердил Конституционный Суд РФ, который подчеркнул, что **положение лица, задержанного в качестве подозреваемого и помещенного в условия изоляции, по своему правовому режиму, степени применяемых ограничений и претерпеваемых в связи с этим ущемлений тождественно положению лица, в отношении которого содержание под стражей избрано в качестве меры пресечения** [107].

Вторая ситуация. Предусмотренное ч. 3 ст. 27.5 КоАП РФ административное задержание на срок не более 48 часов, которое применяется только по делам о правонарушениях, за совершение которых в виде наказания может быть назначен административный арест (на срок до 15 или до 30 суток), не будучи арестом как мерой административного наказания, тем не менее, представляет собой лишение свободы. Положение лица, к которому применяется такое административное задержание в качестве меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении, связано с принудительным пребыванием в ограниченном пространстве, с временной изоляцией от общества, с прекращением выполнения служебных обязанностей, с невозможностью свободного передвижения и общения с другими лицами, что свидетельствует о полной неоправданности исключения незаконного административного задержания на срок не более 48 часов из числа деяний публичной власти, относительно которых должны действовать правила возмещения вреда в порядке ст. 1070 и 1100 ГК РФ [108].

Третья ситуация. Гражданка обратилась в Конституционный Суд РФ в интересах своей дочери, которая по решению суда для профилактики находилась в центре временного содержания для несовершеннолетних правонарушителей. В иске о компенсации морального

вреда ей было отказано, поскольку помещение в Центр не входит в число случаев, когда вред компенсируется за счет казны независимо от вины должностных лиц. Суд учел, что незаконность помещения подростка в Центр не подтверждена. По мнению заявительницы, спорные положения ГК РФ о возмещении вреда неконституционны, так как не допускают компенсации вреда в рассматриваемой ситуации. КС РФ установил, что спорные нормы не противоречат Конституции РФ, поскольку решение вопроса о помещении подростка во временное учреждение не мешает стороне высказывать в суде свои доводы, опровергать представленные материалы, а суду - оценить их и тщательно выяснить все обстоятельства. Тем не менее, помещение в Центр - это лишение свободы в конституционно-правовом смысле. Поэтому механизм компенсации должен распространяться и на эти случаи. Спорные нормы позволяют несовершеннолетнему получить возмещение, если его помещение в центр признают незаконным. В связи с этим судебные решения в отношении дочери заявительницы должны быть пересмотрены.

КС РФ в итоге постановил, что «по своему конституционно-правовому смыслу в системе действующего правового регулирования, пункт 1 статьи 1070 и абзац третий статьи 1100 ГК Российской Федерации предполагают - поскольку иное не соответствовало бы Конституции Российской Федерации - возмещение несовершеннолетнему вреда, в том числе морального, независимо от вины должностных лиц правоохранительных органов и суда в случае признания незаконным его помещения в центр временного содержания для несовершеннолетних правонарушителей органов внутренних дел. При определении размера компенсации морального вреда суд должен учитывать продолжительность нахождения в указанном центре, условия содержания в нем и условия проживания несовершеннолетнего в семье, возможность продолжения учебы, контактов с родителями, а равно иные обстоятельства, касающиеся примененных правоограничений, имея в виду их негативное или позитивное влияние на несовершеннолетнего» [109].

Таким образом, отдельные незаконные действия органов дознания и предварительного следствия, имеющие природу публично-правовых мер пресечения, в ходе расширительного правоприменительного судебного толкования на уровне Конституционного Суда Российской Федерации по своим правовым последствиям были соотнесены с последствиями незаконного заключения под стражу, являющегося сугубо уголовно-процессуальной мерой пресечения. В соответствии с обозначенной правоприменительной позицией Конституционного Суда РФ случаи административного задержания как меры обеспечения производства по делам об административных правонарушениях, помещение подростка в центр временного содержания для несовершеннолетних правонарушителей - это лишение свободы

в конституционно-правовом смысле, которое характеризуется принудительным пребыванием в ограниченном пространстве, временной изоляцией от общества, прекращением выполнения служебных обязанностей, невозможностью свободного передвижения и общения с другими лицами. Следовательно, всякое задержание, осуществленное в административном либо уголовно-процессуальном порядке, в конституционно-правовом смысле – это лишение свободы, а значит, отмененное в дальнейшем по реабилитирующим основаниям, по своим последствиям должно охватываться правилами п. 1. ст. 1070 ГК РФ. В силу этого, исходя из действующего административного и уголовно-процессуального законодательства, к мерам государственного публично-правового принуждения, имеющим природу как мер обеспечения, так и мер пресечения, а в конституционно-правовом смысле и правовую природу ограничения (лишения) свободы, могут быть отнесены: доставление (ст. 27.2 КоАП РФ), административное задержание (ст. 27.3 КоАП РФ), задержание лица по подозрению в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы (ст. 91 УПК РФ), подписка о невыезде (ст. 102 УПК РФ), запрет определенных действий (п. 4.1 ст. 105.1 УПК РФ), домашний арест (ст. 107 УПК РФ), заключение под стражу (ст. 108 УПК РФ) [184, С.147].

В состав подлежащего возмещению имущественного вреда включается возмещение потерпевшему: а) заработной платы, пенсии, пособия, других средств, которых он лишился в результате уголовного преследования; б) конфискованного или обращенного в доход государства на основании приговора или решения суда его имущества; в) штрафов и процессуальных издержек, взысканных с него во исполнение приговора суда; г) сумм, выплаченных им за оказание юридической помощи; д) иных расходов. В случае причинения вреда здоровью подлежит возмещению и причиненный вред здоровью. Статья 1070 ГК РФ включает и компенсацию морального вреда.

Между тем порядок возмещения вреда, причиненного в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности и применения других незаконных мер уголовного преследования, предусмотрен уголовно-процессуальным законодательством (гл.18 УПК РФ). Впервые в истории российского уголовно-процессуального законодательства в него включены нормы о реабилитации.

В отечественной науке гражданского права причинение вреда в результате совершения действий правоохранительных органов в сфере уголовного судопроизводства традиционно рассматривается как гражданский деликт. С этой точкой зрения не соглашаются представители науки уголовного процесса, считающие, что возмещение вреда в сфере уголовного судопроизводства (реабилитация) входит в состав предмета уголовно-процессуального права. В пункте 1

ст. 1070 ГК РФ говорится об осуждении, привлечении к уголовной ответственности, применении мер пресечения, а в ст. 133 и 139 УПК РФ - об уголовном преследовании, применении мер процессуального принуждения, действиях (бездействии) и решениях правоохранительных органов. Налицо терминологическая несогласованность положений гражданского и уголовно-процессуального законодательств, порождающая множество вопросов.

По сравнению с ГК РФ УПК РФ существенно расширил перечень вредоносных действий в сфере уголовного судопроизводства, совершение которых влечет обязанность государства возместить причиненный вред в особом порядке и безотносительно к наличию или отсутствию вины конкретных должностных лиц.

В настоящее время в судебной практике наблюдаются различные подходы к разрешению проблемы соотношения норм гражданского законодательства о возмещении вреда и уголовно-процессуального законодательства о реабилитации. В ряде случаев в качестве материально-правовой нормы, на которой основано требование о возмещении вреда, суды указывают на ст. 1070 ГК РФ, а нормы уголовно-процессуального законодательства рассматривают как процедурно-процессуальные, регламентирующие порядок возмещения вреда.

Не ставя под сомнение гражданско-правовую принадлежность норм о возмещении вреда в сфере уголовного судопроизводства, необходимо применять новые положения гл. 18 УПК РФ уже сейчас, не дожидаясь внесения изменений в ст. 1070 ГК РФ.

2.4.3. Обязательства по возмещению вреда, причиненного несовершеннолетними и иными гражданами

2.4.3.1. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте до 14 лет

Содержание деликта - за вред, причиненный несовершеннолетним, не достигшим 14 лет (малолетним), отвечают его родители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине.

Особенность специального деликта: *обязанность возмещения вреда в силу закона возложена на лицо, фактически не являющееся причинителем вреда (на законных представителей).*

Малолетние в возрасте до 6 лет, как и несовершеннолетние до 14 лет, являются полностью неделиктоспособными - *они не отвечают за последствия своих действий, вопрос об их вине не ставится и не рассматривается.* Обязанность по возмещению вреда может быть возложена либо:

а) на их родителей (усыновителей) или опекунов (граждан или воспитательные, лечебные учреждения, учреждения социальной за-

щиты и другие аналогичные учреждения, являющиеся опекунами в силу ст. 35 ГК РФ);

б) на соответствующее учреждение - юридическое лицо, если малолетний находился в нем или был под его надзором в момент причинения вреда;

в) на иное лицо (физическое или юридическое), осуществляющее надзор за ребенком на основании договора (п. 1-3 ст. 1073 ГК РФ).

Обязанность родителей (усыновителей) или опекунов возместить причиненный вред основана на том, *что они должны осуществлять воспитание ребенка, а также надзор за ним (ст. 63, 150 Семейного кодекса РФ)*. Соответственно, *противоправность их поведения, вина как условие наступления ответственности* выражается в недостаточном воспитании ребенка и ненадлежащем надзоре за его поведением и т.п. Вина родителей (усыновителей), опекунов *презюмируется*, т.е. они должны доказать отсутствие своей вины в ненадлежащем воспитании или надзоре. На родителей, лишенных родительских прав, ответственность за причиненный ребенком вред может быть возложена *лишь в течение трех лет после лишения их родительских прав*.

Если вред причинен ребенком в то время, когда он находился под надзором учреждения (воспитательного, образовательного, лечебного и др.) или иного лица, на которое не возложено выполнение функций опеки (детский сад, школа, кружок, спортивный лагерь и т.п.), юридически указанные учреждения обязаны (помимо своих основных функций) *лишь осуществлять надзор за находящимися в них детьми, противоправность их поведения выражается в ненадлежащем надзоре, а вина (которая предполагается) - в наличии упущений при его осуществлении*.

Обязанность родителей (усыновителей) или опекунов возместить вред, причиненный ребенком в возрасте до 14 лет, не прекращается и тогда, когда ребенок достигает возраста полной дееспособности, поскольку перечисленные лица в данном случае отвечают за свои виновные действия. Лишь в исключительных случаях в отношении возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, который по причине смерти или неплатежеспособности физических лиц, обязанных возместить вред, причиненный малолетними, *лишается средств к существованию*, а причинитель вреда, ставший полностью дееспособным, обладает такими средствами, то суд с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств (например, размера причиненного вреда, степени тяжести причиненных повреждений здоровья) вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счет самого причинителя вреда.

2.4.3.2. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет

Несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет вполне способен осознавать значение своих действий, в связи с этим признается полностью деликтоспособным; *именно он будет ответчиком по иску о возмещении вреда*. Однако далеко не всегда несовершеннолетний обладает собственным заработком или достаточным имуществом. По этой причине в части недостающего имущества обязанность по возмещению вреда *может быть субсидиарно возложена на его родителей (усыновителей) или попечителей*. Ответственность указанных лиц наступает на общих основаниях. Противоправность и вина оцениваются с позиций наличия у них *обязанности по воспитанию и надзору за ребенком*.

Обязанность возмещения родителями (усыновителями), попечителями вреда, причиненного детьми в возрасте от 14 до 18 лет, прекращается, когда причинитель достигает совершеннолетия; когда у него появляются доходы или имущество, достаточные для возмещения вреда; когда он приобретет полную дееспособность в связи со вступлением в брак или эмансипацией.

2.4.4. Ответственность за вред, причиненный иными гражданами

2.4.4.1. Ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным (ст. 1076 ГК РФ)

Вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным, *возмещают его опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине*. Обязанность опекуна или организации, обязанной осуществлять надзор по возмещению вреда, причиненного гражданином, признанным недееспособным, не прекращается в случае последующего признания его дееспособным.

Если опекун умер либо не имеет достаточных средств для возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель вреда обладает такими средствами, то суд с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счет самого причинителя вреда.

2.4.4.2. Ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным ограниченно дееспособным (ст. 1077 ГК РФ)

Вред, причиненный гражданином, ограниченным в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, *возмещается самим причинителем вреда*.

2.4.4.3. Ответственность за вред, причиненный гражданином, не способным понимать значения своих действий (ст. 1078 ГК РФ)

Дееспособный гражданин или несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет, причинивший вред в таком состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими, **не отвечает за причиненный им вред**. Если вред причинен жизни или здоровью потерпевшего, суд может с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств возложить обязанность по возмещению вреда полностью или частично на причинителя вреда.

Причинитель вреда не освобождается от ответственности, если сам привел себя в состояние, в котором не мог понимать значения своих действий или руководить ими, употреблением спиртных напитков, наркотических средств или иным способом.

Если вред причинен лицом, которое не могло понимать значения своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства, *обязанность возместить вред может быть возложена судом на проживающих совместно с этим лицом его трудоспособных супруга, родителей, совершеннолетних детей, которые знали о психическом расстройстве причинителя вреда, но не ставили вопрос о признании его недееспособным.*

2.4.5. Обязательства по возмещению вреда, причиненного деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих

В данном случае речь идет об ответственности за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих (ст. 1079 ГК РФ).

Содержание специального деликта - юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих, обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.

Дефиниция рассматриваемого деликта содержит два ключевых понятия: источник повышенной опасности и деятельность, создающая повышенную опасность для окружающих.

Судебная практика **источником повышенной опасности признает деятельность, которая создает повышенную вероятность причинения вреда из-за невозможности полного контроля за ней со стороны человека, а также деятельность по использованию, транспортировке, хранению предметов, веществ и иных объектов производственного, хозяйственного или иного назначения, обладающих такими же свойствами**. Имущественная ответственность за вред, причиненный действием таких источников, должна наступать как при

целенаправленном их использовании, так и *самопроизвольном* проявлении их вредоносных свойств. Сами эти объекты в недействующем состоянии не признаются источником повышенной опасности; такая опасность возникает лишь в случае проявления ими своих потенциально опасных свойств. В противном случае вред возмещается на общих основаниях (например, когда пассажир, открывая дверцу стоящего автомобиля, причиняет телесные повреждения проходящему мимо гражданину).

Основанием деликтной ответственности по ст. 1079 ГК РФ является не деятельность по использованию источника повышенной опасности как таковая, а факт *причинения вреда в процессе ее осуществления, причем этот факт должен лежать в причинной связи с проявлением вредоносных свойств объекта при его эксплуатации.*

Исчерпывающего перечня источников повышенной опасности ГК РФ не содержит. Это и невозможно, поскольку в процессе развития технологий круг таких источников может изменяться.

Виды источников повышенной опасности могут быть условно разделены на четыре группы: 1) *физические*; 2) *физико-химические*; 3) *биологические*; 4) *химические*.

К первой группе относятся механические, электрические, тепловые - т.е. те, которые оказывают механическое, тепловое, электрическое или иное физическое воздействие (транспортные средства, промышленные предприятия, энергетические электроустановки и др.) Ко второй группе могут быть отнесены радиоактивные источники; к третьей - зоологические (дикие животные, находящиеся в ведении человека) и микробиологические (штаммы болезнетворных микроорганизмов и т.п.); к четвертой - отравляющие, взрывоопасные, огнеопасные производства и вещества.

Домашние животные в принципе не относятся к источникам повышенной опасности. Однако собаки специально выведенных пород, заведомо отличающиеся особой агрессивностью, также могут быть, при определенных обстоятельствах, признаны источниками повышенной опасности.

Субъектом ответственности за вред, причиненной источником повышенной опасности (причинителем), является его владелец, причем владелец законный (титульный). Это общее правило закреплено в п. 1 ст. 1079 ГК РФ, согласно которому под владельцем источника повышенной опасности понимается организация или гражданин, эксплуатирующие этот источник в силу права собственности, права оперативного управления либо на ином законном основании (на праве аренды, по доверенности на управление транспортным средством, в силу распоряжения соответствующего органа о передаче ему источника повышенной опасности и т.п.)

Согласно ст. 1068 и 1079 ГК РФ, *не признается владельцем* источника повышенной опасности лицо, управляющее им в силу испол-

нения своих трудовых (служебных, должностных) обязанностей на основании трудового договора (служебного контракта) или гражданско-правового договора с собственником или иным владельцем источника повышенной опасности.

По смыслу ст. 1079 ГК РФ, *лицо, в отношении которого оформлена доверенность на управление транспортным средством*, признается его законным владельцем, если транспортное средство передано ему во временное пользование и он пользуется им по своему усмотрению. Если в обязанности лица, в отношении которого оформлена доверенность на право управления, входят лишь обязанности по управлению транспортным средством по заданию и в интересах другого лица, за выполнение которых он получает вознаграждение (водительские услуги), то такая доверенность может являться одним из доказательств по делу, подтверждающим наличие трудовых или гражданско-правовых отношений. Указанное лицо может считаться законным участником дорожного движения, но не владельцем источника повышенной опасности.

Потерпевшим в рассматриваемом деликтном обязательстве является лицо, имуществу или здоровью которого причинен вред. В случае смерти потерпевшего право на возмещение вреда имеют лица, состоявшие на его иждивении (см. ст. 1088 ГК РФ).

Для возложения ответственности за вред необходимы и достаточны три условия: *наступление вреда, противоправность поведения причинителя вреда и причинная связь между противоправным поведением и наступившим вредом.*

Ответственность по ст. 1079 ГК РФ наступает независимо от вины причинителя, и называется поэтому *повышенной ответственностью*, т.е. ответственность базируется не на началах вины, а на началах риска, который заведомо принимает на себя лицо, осуществляющее деятельность, имеющую повышенную опасность для окружающих.

В результате взаимодействия источников повышенной опасности вред может возникнуть не только у их владельцев, но и у третьих лиц. В последнем случае применяется правило о совместном причинении вреда, согласно которому *сопричинители отвечают перед потерпевшим солидарно* (п. 3 ст. 1079, ст. 1080 ГК РФ).

Объем возмещения вреда в случае причинения его источником повышенной опасности определяется по общим правилам ст. 15, 1064 ГК. При этом возмещается и моральный вред, компенсация которого также не зависит от вины причинителя (ст. 1100 ГК РФ).

Условия освобождения от ответственности: *а) непреодолимая сила; б) вина потерпевшего в форме умысла или грубой неосторожности; в) неправомерное завладение источником повышенной опасности третьим лицом.*

Но если вред причинен жизни или здоровью, причинитель может быть освобожден от ответственности лишь частично (п. 2 ст. 1083 ГК РФ).

В силу п. 2 ст. 1079 ГК РФ владелец источника повышенной опасности не отвечает за вред, если докажет, что этот источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц. Ответственность в этих случаях возлагается на лиц, завладевших источником повышенной опасности, и определяется по правилам ст. 1079 ГК РФ.

Между тем, при наличии *вины владельца источника повышенной опасности* в противоправном изъятии этого источника из его обладания ответственность по возмещению вреда может быть возложена как на владельца, так и на лицо, противоправно завладевшее источником повышенной опасности, в долевом порядке в зависимости от степени вины каждого из них (например, если владелец транспортного средства оставил автомобиль на неохраняемой парковке открытым с ключами в замке зажигания, то ответственность может быть возложена и на него).

Таким образом, **характерной особенностью** обязательства по возмещению вреда, причиненного деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих, является то, что *обязанность по возмещению вреда возлагается на владельца источника повышенной опасности, при этом ответственность наступает независимо от вины причинителя вреда.*

2.5. Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина

Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью человека, не способно привести к восстановлению нарушенных неимущественных прав - право на жизнь невосстановимо в принципе, а утраченное здоровье (травма, увечье, болезнь) можно восстановить далеко не всегда. Вред, причиненный жизни или здоровью человека, может быть возмещен в денежной форме.

Поскольку причинение вреда жизни или здоровью гражданина сопровождается физическими и нравственными страданиями, то он вправе требовать и *компенсации морального вреда* (ст. 151, 1099-1101 ГК РФ).

Нормы ГК РФ, регулирующие внедоговорные обязательства, действуют также в случаях причинения вреда жизни или здоровью гражданина *при исполнении договорных обязательств, а также при исполнении обязанностей военной службы, службы в полиции и других соответствующих обязанностей*, если законом или договором не предусмотрен более высокий размер ответственности, поскольку в основе обязательства по возмещению вреда лежит деликт. Однако если имеется специальный закон, регулирующий правила возмещения вре-

да в той или иной сфере и устанавливающий более высокий размер ответственности по сравнению с ГК РФ, либо повышенный размер компенсации установлен договором, применяются соответствующий закон или договор.

Обязательство по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, возникает при наличии общих условий гражданско-правовой ответственности. Нарушение этих абсолютных личных неимущественных прав является противоправным за редкими исключениями (например, причинение вреда в состоянии необходимой обороны, если не превышены ее пределы). *Вина причинителя вреда презюмируется.*

На требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, исковая давность не распространяется. Однако требования, предъявленные по истечении трех лет с момента, когда у лица возникло право на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошлое время не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска (ст. 208 ГК РФ).

Вред, причиненный здоровью, складывается: 1) *из утраченного потерпевшим заработка (дохода), который он имел или определенно мог иметь;* 2) *дополнительно понесенных расходов, вызванных повреждением здоровья (п. 1 ст. 1085 ГК РФ).*

Под *заработком (доходом)* понимаются средства, которые потерпевший получал по трудовым и гражданско-правовым договорам, а также от предпринимательской и иной деятельности (например, авторской, творческой) до увечья или иного повреждения здоровья.

Возмещению подлежит не только фактически не полученное вознаграждение за труд, но и заработок, который потерпевший определенно мог иметь, если бы не был причинен вред его здоровью.

Поскольку возмещение вреда преследует цель защиты имущественных интересов потерпевших, *закон не допускает уменьшение его размера за счет пенсии, назначенной потерпевшему (в том числе и по инвалидности), пособий и иных подобных выплат, которые назначены как до, так и после причинения вреда.* В счет возмещения вреда также не допускается засчитывать заработок (доход), который будет получен потерпевшим после повреждения здоровья (п. 2 ст. 1085 ГК РФ).

Размер утраченного заработка (дохода) определяется исходя: а) из среднемесячной суммы заработка (дохода); б) периода, в который существовала утрата возможности получения заработка (дохода) в связи с причинением вреда; в) степени утраты трудоспособности.

В любом случае рассчитанный таким образом *среднемесячный заработок не может быть менее установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации (п. 4 ст. 1086 ГК РФ).*

Определение степени утраты профессиональной трудоспособности производится учреждениями государственной службы медико-

социальной экспертизы, а степени утраты общей трудоспособности - судебно-медицинской экспертизой в медицинских учреждениях государственной системы здравоохранения.

Малолетним потерпевшим, не имевшим заработка или дохода, возмещаются лишь дополнительные расходы, вызванные повреждением здоровья, а также моральный вред.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вполне могут реализовывать свою способность к труду и иметь собственный заработок. Поэтому даже если они фактически не работали, утрата их трудоспособности компенсируется (п. 2 ст. 1087 ГК РФ). При этом размер возмещения вреда подсчитывается исходя из установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации, с учетом потери общей трудоспособности.

По достижении малолетним потерпевшим возраста 14 лет, у него возникает право на возмещение вреда, связанного с утратой или уменьшением трудоспособности, исходя из установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации. Помимо утраченного заработка потерпевшему возмещаются дополнительные и иные расходы. *В их состав включаются затраты на лечение и приобретение лекарств, дополнительное питание, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, а также другие дополнительные расходы, связанные с возникшим вредом.* Указанные расходы подлежат возмещению при наличии двух условий: *1) потерпевший действительно нуждается в соответствующих видах помощи; 2) потерпевший не имеет права на ее бесплатное получение.*

Нуждаемость в дополнительных расходах должна быть обоснована, в частности, заключением медико-социальной экспертизы, а в спорных случаях устанавливается судом, причем не только по факту ее возникновения, но и на будущее.

В отличие от возмещения вреда в виде утраченного заработка (дохода) потерпевшего, *размер дополнительных расходов не уменьшается в связи с грубой неосторожностью потерпевшего, поскольку при их возмещении вина потерпевшего не учитывается (п. 2 ст. 1083 ГК РФ).*

Причинение вреда может привести к смерти потерпевшего. В этом случае гражданское законодательство оперирует возможностью возмещения вреда лицам, которых он содержал или должен был содержать и которые в связи с его смертью потеряли кормильца. Они и становятся кредиторами в деликтном обязательстве. В круг таких лиц включаются (п. 1 ст. 1088 ГК РФ):

а) нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания;

б) ребенок умершего, родившийся после его смерти;

в) один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими 14 лет либо хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов нуждающимся по состоянию здоровья в постороннем уходе. Причем если в период постороннего ухода такое лицо стало нетрудоспособным, оно сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода;

г) лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение 5 лет после его смерти.

Под нетрудоспособными лицами в ст. 1088 ГК РФ понимаются:

а) несовершеннолетние в возрасте до 18 лет; б) лица старше 18 лет, обучающиеся по очной форме; в) инвалиды; г) лица, достигшие пенсионного возраста (женщины - с 55 лет, мужчины - с 60 лет).

Членами семьи являются лица, связанные родством и (или) совместно проживающие и ведущие совместное хозяйство. Иждивенцами умершего во всех случаях являются его несовершеннолетние дети, а факт иждивения иных лиц подлежит доказыванию ими и устанавливается судом.

Согласно п. 2 ст. 1088 ГК РФ, вред возмещается: несовершеннолетним - до 18 лет, учащимся старше 18 лет - до окончания учебы, но не более чем до 23 лет; женщинам старше 55 лет и мужчинам старше 60 лет - пожизненно; инвалидам - на срок инвалидности; одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, - до достижения ими 14 лет либо до изменения состояния здоровья.

Размер возмещения определяется долей заработка или иного дохода потерпевшего, которую они получали или имели право получать при его жизни.

При определении размера среднего заработка умершего применяются правила ст. 1086 ГК РФ, но при этом в состав такого заработка включаются получаемые им при жизни пенсии, пожизненное содержание и иные доходы.

Возмещение каких-либо дополнительных расходов, связанных со смертью кормильца, закон не предусматривает. Особую категорию составляют необходимые расходы на погребение, которые причинитель должен возместить помимо вреда, вызванного потерей кормильца (ст. 1094 ГК РФ).

Выплата возмещения вреда жизни или здоровью, как правило, производится ежемесячными платежами; однако суд при наличии

уважительных причин и с учетом возможностей причинителя может присудить единовременный платеж, но за период не более трех лет (п. 1 ст. 1092 ГК РФ). Выплата дополнительных расходов зависит от их характера и может быть как единовременной, так и иметь вид периодических платежей, в том числе не только за истекший период, но и на будущее время.

2.6. Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ или услуг

Вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица вследствие конструктивных, рецептурных или иных недостатков товара, работы или услуги, а также вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре (работе, услуге), подлежит возмещению продавцом или изготовителем товара, лицом, выполнившим работу или оказавшим услугу (исполнителем), независимо от их вины и от того, состоял потерпевший с ними в договорных отношениях или нет и лишь в случаях приобретения товара (выполнения работы, оказания услуги) в потребительских целях, а не для использования в предпринимательской деятельности. При этом вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги, *подлежит возмещению, если он возник в течение установленного срока годности или срока службы товара (работы, услуги), а если срок годности или срок службы не установлен, в течение 10 лет со дня производства товара (работы, услуги).*

Субъекты на стороне деликвента:

- вред, причиненный вследствие недостатков товара, подлежит возмещению *по выбору потерпевшего продавцом или изготовителем товара;*

- вред, причиненный вследствие недостатков работы или услуги, подлежит возмещению *лицом, выполнившим работу или оказавшим услугу (исполнителем);*

- вред, причиненный вследствие непредоставления полной или достоверной информации о товаре (работе, услуге), подлежит возмещению вышеуказанными лицами.

Продавец или изготовитель товара, исполнитель работы или услуги освобождается от ответственности в случае, если докажет, что вред возник вследствие непреодолимой силы или нарушения потребителем установленных правил пользования товаром, результатами работы, услуги или их хранения.

§3. Обязательства из неосновательного обогащения

Общие начала права исходят из недопустимости произвольного увеличения имущественной массы одного субъекта гражданского

оборота за счет другого, что нашло нормативное закрепление в гл. 60 ГК РФ «Обязательства вследствие неосновательного обогащения» (ст. 1102-1109).

Дефиниция соответствующих обязательств представлена в ст. 1102 ГК РФ, согласно которой **лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение).**

Институт обязательств из неосновательного обогащения является одним из старейших, его история уходит своими корнями в римское частное право, которое данные обязательства обозначило в форме **кондикционных обязательств**. Логико-правовая формула их реализации базируется на **принципе генеральной кондикции: *все, что принадлежит не по праву, должно быть возвращено.***

Сторонами кондикционного обязательства являются **приобретатель (должник)**, обязанный устранить имущественные потери потерпевшего, и **потерпевший (кредитор)**, имеющий соответствующие встречные права.

Правила о неосновательном обогащении применяются независимо от того, явилось ли неосновательное обогащение результатом поведения приобретателя имущества, самого потерпевшего, третьих лиц или произошло помимо их воли (п.2 ст. 1102 ГК РФ). Отсюда следует вывод, что неосновательное обогащение может быть следствием различных обстоятельств (**действий** или **событий**): действия самого потерпевшего (передача имущества при отсутствии обязательств, исполнение недолжного - **conditio indebiti**) или приобретателя (списание денежных средств в безакцептном порядке), третьих лиц (уплата должником, не уведомленным о состоявшейся цессии, денежных средств прежнему кредитору), силы стихии (лодку в период паводка на Амуре прибило к участку другого собственника). Действия могут быть как **правомерными**, так и **неправомерными**.

Не принимается во внимание, по общему правилу, наличие или отсутствие вины какой-либо из сторон кондикционного обязательства, однако **вина** приобретателя **может быть учтена** при исполнении обязательства - взыскании доходов, учете расходов и т.д.

Юридические признаки (свойства) обязательств из неосновательного обогащения:

а) происходит **приобретение имущества либо избавление от трат;**

б) происходит **уменьшение в имущественной сфере у потерпевшего;**

в) **отсутствуют основания для такого обогащения.**

По смыслу ГК РФ под **обогащением** следует понимать **приобретение** или **сбережение** имущества, осуществленные **за чужой счет**.

Под приобретением понимается *поступление в собственность приобретателя* каких-либо объектов гражданских прав, относящихся к имуществу, в том числе приобретение имущественных прав. Приобретение возможно в различных формах: получение ошибочно осуществленного безналичного перевода, внесение аванса до заключения несостоявшегося впоследствии договора и т.д.

Неосновательным **сбережением** имущества является **освобождение** приобретателя **от трат**, которые он понес бы при нормальном ходе гражданского оборота.

Под правовыми **основаниями**, согласно ст. 1102 ГК РФ, понимаются те, которые установлены «законом, иными правовыми актами или сделкой». При данном подходе отсутствие или недействительность любого из указанных обстоятельств признается отсутствием основания для обогащения (например, ошибочный платеж в отсутствие договора является неосновательным). Обогащение считается неосновательным и при **последующем отпадении** данных оснований.

Кондикционное обязательство имеет своим содержанием **обязанность приобретателя возвратить потерпевшему** весьма своеобразно определяемое **наличное обогащение**, которое составляет **неосновательно приобретенное имущество в натуре (при невозможности - его действительную стоимость) с прибавлением доходов**, которые он извлек или должен был извлечь из этого имущества с того времени, когда узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения, **за вычетом** (с правом возмещения) **затрат** на содержание и сохранение имущества.

В главе 60 ГК РФ в качестве генерального заложен граничащий с деликтным **принцип полного возмещения** полученного неосновательного обогащения: имущество, составляющее неосновательное обогащение приобретателя, должно быть возвращено потерпевшему в натуре (п. 1 ст. 1104). При этом приобретатель отвечает перед потерпевшим за всякие, в том числе и за **всякие случайные, недостатки** или **ухудшение** неосновательно приобретенного или сбереженного имущества, происшедшие после того, как он узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения. До этого момента он отвечает лишь за **умысел** и **грубую неосторожность** (п. 2 ст. 1104).

Возмещение в натуре означает в первую очередь обязанность возвратить ту же самую индивидуально-определенную вещь, которая была неосновательно получена, или соответствующее количество вещей, объединенных определенными родовыми признаками.

Лицо, которое неосновательно получило или сберегло имущество, обязано возвратить или возместить потерпевшему **все доходы**, которые оно **извлекло или должно было извлечь** из этого имуще-

ства с того времени, когда узнало или должно было узнать о неосновательности обогащения (п. 1 ст. 1107 ГК РФ).

Доходы могут **выражаться** в плодах, арендной плате, доходах от результатов совместной деятельности с использованием неосновательно приобретенного имущества и т.д.

Кроме того, на сумму неосновательного **денежного обогащения** подлежат начислению проценты за пользование чужими средствами (ст. 395 ГК РФ). Они начисляются с того момента, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств.

Единственная льгота, уменьшающая размер отыскиваемого наличного обогащения, которой может воспользоваться приобретатель в кондикционном обязательстве, содержится в ст. 1108 ГК РФ: при возврате неосновательно полученного или сбереженного имущества или возмещении его стоимости приобретатель вправе требовать от потерпевшего возмещения понесенных **необходимых затрат** на содержание и сохранение имущества с того времени, с которого он обязан возвратить доходы с зачетом полученных им выгод. Это право утрачивается в случае, когда приобретатель умышленно удерживал имущество, подлежащее возврату. Таким образом, правом на возмещение затрат может воспользоваться лишь **добросовестный** приобретатель.

ГК РФ закрепляет и случаи, когда неосновательное обогащение **не подлежит возврату** (ст. 1109). Не подлежат возврату в качестве неосновательного обогащения:

1) имущество, переданное во исполнение обязательства до наступления срока исполнения, если обязательством не предусмотрено иное. Строго говоря, данная передача имущества вообще не является неосновательным обогащением, поскольку производится во исполнение действующего обязательства;

2) имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности;

3) заработная плата и приравненные к ней платежи, пенсии, пособия и иные денежные суммы, предоставленные гражданину в качестве средства к существованию, при отсутствии недобросовестности с его стороны и счетной ошибки;

4) денежные суммы и иное имущество, предоставленные во исполнение несуществующего обязательства, если приобретатель докажет, что лицо, требующее возврата имущества, знало об отсутствии обязательства либо предоставило имущество в целях благотворительности.

В соответствии со ст. 1103 ГК РФ, поскольку иное не установлено кодексом, другими законами или иными правовыми актами и не вытекает из существа соответствующих отношений, правила, преду-

смотренные гл. 60 ГК РФ, подлежат применению также к следующим требованиям:

- 1) о возврате исполненного по недействительной сделке;
- 2) об истребовании имущества собственником из чужого незаконного владения;
- 3) одной стороны в обязательстве к другой о возврате исполненного в связи с этим обязательством;
- 4) о возмещении вреда, в том числе причиненного недобросовестным поведением обогатившегося лица.

Во всех указанных выше случаях нормы ГК РФ применяются **субсидиарно**.

Вопросы для самоконтроля

1. Сформулируйте понятие и раскройте содержание публичного обещания награды.
2. Сформулируйте понятие и раскройте содержание публичного конкурса.
3. Общая характеристика обязательств, возникающих вследствие причинения вреда.
4. Ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов государственной власти и местного самоуправления.
5. Ответственность за вред, причиненный незаконными действиями правоохранительных органов.
6. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними, недееспособными, ограниченно дееспособными и гражданами, не способными понимать значение своих действий.
7. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности.
8. Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью.
9. Роль органов внутренних дел в реализации внедоговорных обязательств.
10. Раскройте понятие и содержание обязательств, возникающих вследствие неосновательного сбережения.

Глава 10. Право на результаты интеллектуальной деятельности

§1. Интеллектуальная собственность как объект правового регулирования.

§2. Авторские и смежные права.

§3. Патентное право.

§4. Исключительные права на средства индивидуализации товаров и их производителей.

§1. Интеллектуальная собственность как объект правового регулирования

1.1. Общие положения

Интеллектуальная собственность - понятие условное, используется в международных конвенциях и законодательстве многих стран, как и в России, для обозначения **совокупности исключительных прав на результаты интеллектуальной и прежде всего творческой деятельности.**

Особенности интеллектуальной (творческой) деятельности:

1. Сам процесс творчества остается за пределами правового регулирования и действия правовых норм.

2. Результаты творческой деятельности, в отличие от вещей, - блага нематериальные.

Произведения науки, литературы, искусства, изобретения и т.п. становятся объектами правовой охраны, когда приобретают какую-либо объективную форму, обеспечивающую их восприятие и воспроизведение другими людьми. Научное и литературное произведение зафиксировано в рукописи, записано на магнитный носитель, а изобретение выражено в математических формулах, чертежах, схемах, модели.

3. Материальное выражение творческого результата (рукопись, например) выступает в качестве вещи и может быть предметом имущественных отношений, но сам результат творческой деятельности (мысль, идея, образ) как благо нематериальное неотделимо от творца, сохраняется за его создателем и может использоваться другими лицами только по разрешению автора.

Термин «интеллектуальная собственность» связан с интеллектом, т.е. способностью человека к мышлению, познанию окружающей действительности, творчеству. Сам интеллект, способность творить не поддаются внешнему контролю и воздействию правовых норм. Продукты (объекты) интеллектуальной собственности есть результат мыслительной деятельности человека, акт личного творчества физического лица.

Содержание **интеллектуальных прав предполагает комплекс прав:**

- исключительные права, являющиеся имущественными;
- личные неимущественные права;
- иные права (право следования, право доступа и др.).

Интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства являются авторскими правами (п. 1 ст. 1255 ГК РФ). Интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы являются патентными правами (п.1 ст. 1345 ГК РФ).

Право авторства – главное личное неимущественное право. В соответствии с п. 2 ст. 1228 ГК РФ личные неимущественные права включают в себя право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права. Право на имя представляет субъекту любых форм творчества право на способ указания «имени автора», лица, создавшего результат интеллектуальной деятельности. Право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права автора *неотчуждаемы и непередаваемы. Отказ от этих прав ничтожен.*

В составе интеллектуальных прав указаны и иные права: *право следования, право доступа и другие права.*

Особенностью права следования и права доступа является то, что они относятся только к определенным объектам авторского права.

Права следования состоит в том, что автор имеет право на получение вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи оригинала произведения изобразительного искусства.

В рамках гражданско-правового категориального аппарата результат интеллектуальной деятельности позиционируется как одна из разновидностей **объектов гражданских прав**. Так, в ст. 128 ГК РФ к объектам гражданских прав отнесены охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность). При этом, согласно п.4 ст. 129 ГК РФ, «результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации не могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому. Однако права на такие результаты и средства, а также материальные носители, в которых выражены соответствующие результаты или средства, могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому в случаях и в порядке, которые установлены ГК РФ».

В рамках гражданского оборота возможно распоряжение исключительными правами. Содержание п. 1 ст. 1229 ГК РФ свидетельствует о признании законодателем **исключительного права как права имущественного.**

Существует **три типа процедур оформления исключительных прав** на результаты такой деятельности: *режим авторско-правового регулирования; режим патентно-правового регулирования; режим засекречивания (ноу-хау).*

Прохождение соответствующей процедуры обеспечивает правовую охрану исключительных прав и является предпосылкой законного их использования в имущественном обороте.

В статье 1225 ГК РФ содержится *исчерпывающий перечень результатов интеллектуальной деятельности* и приравненных к ним средств индивидуализации, которым предоставляется правовая охрана. Условно их можно распределить на следующие группы:

- *объекты авторского права* - произведения науки, литературы и искусства, программы для ЭВМ и базы данных;

- *объекты смежных прав* - исполнения, фонограммы, сообщения в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания), право публикатора;

- *объекты патентных прав* - изобретения, полезные модели, промышленные образцы;

- *средства индивидуализации юридических лиц, продукции, выполняемых работ или услуг, предприятий* - фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, географические указания, наименования мест происхождения товаров, коммерческие обозначения;

- *другие объекты интеллектуальной собственности* - селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, секреты производства (ноу-хау).

Таким образом, *интеллектуальная собственность в российском праве определяется как совокупность исключительных (имущественных) и личных неимущественных прав (интеллектуальные права) на результаты интеллектуальной (творческой) деятельности, а также некоторые иные приравненные к ним объекты, такие как средства индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции.*

Отношения, связанные с охраной и использованием объектов интеллектуальной собственности, входят в **предмет регулирования российского гражданского права** (ст. 2 ГК РФ). Нормы ГК РФ вместе с правилами, содержащимися в специальных законах, посвященных охране исключительных прав на отдельные результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним объекты, образуют в своей совокупности особую *подотрасль российского гражданского права*.

1.2. Действие исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности и защита интеллектуальных прав

1.2.1. Субъекты исключительного права

Субъективным исключительным правом может обладать любое лицо (физическое и юридическое), имеющее соответствующую правосубъектность, как **авторы, так и иные правообладатели**.

*Лицо, результатом интеллектуальной (творческой) деятельности которого явилось создание некоего объективного продукта (произведение, изобретение и т.д.), именуется **автором***. Им может быть лишь физическое лицо, безотносительно от возраста и уровня дееспособности. Кроме автора правообладателем в части исключительного права могут быть иные лица (патентообладатели; лица, пользующиеся результатом интеллектуальной деятельности в силу договора).

Исключительное право может принадлежать одному автору или нескольким лицам ***совместно*** (п. 2 ст. 1229 ГК РФ), результат интеллектуальной собственности может быть создан действиями нескольких авторов (***соавторы***). Исключение предусмотрено для фирменного наименования: оно может принадлежать только одному юридическому лицу. По общему правилу, если исключительное право принадлежит нескольким лицам совместно, каждый из правообладателей может использовать объект интеллектуальной деятельности по своему усмотрению. При этом все возникающие доходы распределяются между ними поровну. Но правообладатели могут предусмотреть и другой порядок распределения доходов. Для этого они должны заключить ***письменное соглашение*** (п. 3 ст. 1229 ГК РФ).

В пункте 4 ст. 1229 ГК РФ предусмотрен другой случай, когда несколько лиц приобретают самостоятельные исключительные права на один и тот же результат интеллектуальной деятельности. Отличие данной ситуации от предыдущей в том, что никакого совместного исключительного права она не создает. Исключительное право каждого лица является самостоятельным и не зависит от прав других лиц. Их объединяет только единый объект права (например, исключительное право на наименование места происхождения товара).

1.2.2. Основание возникновения исключительного права

Основанием ***авторского права*** является ***создание произведения в объективной форме***. Для других случаев, в частности для патентного права, основанием возникновения исключительного права является ***государственная регистрация результата интеллектуальной деятельности*** (ст. 1232 ГК РФ).

Если исключительное право подлежит регистрации, то регистрировать нужно и все случаи его отчуждения, залога, предоставления в пользование интеллектуального объекта, иные случаи внедоговорного перехода прав (например, в результате наследования). ***Если переход права осуществляется по договору, то государственной регистрации подлежит сам указанный договор (п. 3 ст. 1232 ГК РФ)***. Основанием для внедоговорного перехода прав является соответствующее решение суда или свидетельство о праве на наследство. Несоблюдение этого правила влечет ***недействительность соответствующего договора или (при внедоговорном переходе права)***

признание перехода исключительного права несостоявшимся (п. 6 ст. 1232 ГК РФ).

Ситуации, когда регистрация не требуется, прямо перечислены в разделах ГК РФ о соответствующих видах интеллектуальных прав. В этом случае правообладатель может произвести государственную регистрацию по собственной инициативе (п. 7 ст. 1232 ГК РФ). Например, правообладатель в течение срока действия исключительного права на топологию интегральной микросхемы (10 лет) может по своему желанию зарегистрировать топологию в Роспатенте (ст. 1452 ГК РФ). При этом действуют все правила об обязательной регистрации отчуждения прав (п. 7 ст. 1232 ГК РФ).

1.2.3. Распоряжение исключительным правом

Правообладатель может распоряжаться принадлежащим ему исключительным правом любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом (п. 1 ст. 1233 ГК РФ). Российское законодательство предполагает **два способа** передачи исключительного права на объект интеллектуальной собственности: **договор и иное внедоговорное юридическое основание**. Наиболее распространенными способами распоряжения исключительным правом является заключение **договора об отчуждении исключительного права** или **лицензионного договора**. К указанным договорам применяются все действующие положения ГК РФ об обязательствах и о договоре (ст. 307-453 ГК РФ).

1.2.3.1. Договор об отчуждении исключительного права

По договору об отчуждении исключительного права (п. 1 ст. 1234 ГК РФ) **одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать в полном объеме принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности другой стороне (приобретателю)**.

Сторонами договора выступают **правообладатель и приобретатель исключительного права**.

Договор об отчуждении исключительного права **заключается в письменной форме, подлежит государственной регистрации (если регистрация предусмотрена законом) и является недействительным без такой регистрации** (п. 2 ст. 1232, 1234 ГК РФ).

По общему правилу данный договор является **возмездным**, хотя стороны могут договориться и о бесплатном отчуждении исключительного права (п. 3 ст. 1234 ГК РФ). Однако если в договоре специально не оговорено, что он является безвозмездным, то данный договор следует признать незаключенным. При этом общие правила п. 3 ст. 424 ГК РФ об определении цены, если ее размер не указан в договоре, не применяются. Данное положение свидетельствует о том, что

условие о цене является существенным условием договора об отчуждении исключительного права.

Существенными условиями договора об отчуждении исключительного права, согласно ГК РФ, являются:

1) предмет договора - исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или обязательство по его передаче. При этом в договоре должны быть указаны характеристики отчуждаемого объекта и реквизиты, перечисленные в документе о регистрации (если данный объект подлежит государственной регистрации);

2) условие о передаче исключительного права в полном объеме;

3) условие о цене договора;

4) условие о безвозмездности договора - если выплата вознаграждения правообладателю не предполагается;

5) сроки и порядок расчетов.

1.2.3.2. Лицензионный договор

По лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата в определенных договором пределах (п. 1 ст. 1235 ГК РФ).

В отличие от договора об отчуждении исключительного права, по лицензионному договору передается не само исключительное право на результат интеллектуальной деятельности (или его часть), а только право использования этого результата. Исключительное право при этом по-прежнему остается у правообладателя, и он вправе передать его по договору об отчуждении или распорядиться им любым иным законным способом. При этом прекращения лицензионного договора не происходит, просто права лицензиара переходят к новому лицу (п. 7 ст. 1235 ГК РФ).

Сторонами лицензионного договора выступают лицензиар и лицензиат (п. 1 ст. 1235 ГК РФ).

В отношении лицензионного договора также действуют **правила о письменной форме и обязательной его регистрации** (п. 2 ст. 1232, п. 2 ст. 1235 ГК РФ). Несоблюдение этих условий влечет недействительность лицензионного договора. Регистрации подлежат также и все изменения, вносимые в договор.

Условия лицензионного договора определены в ст. 1235-1237 ГК РФ. К ним, в частности, относятся:

1. Предмет договора, который должен содержать (ч.1 п. 6 ст. 1235 ГК РФ):

а) описание результата интеллектуальной деятельности, права пользования которым передаются;

б) указание номера и даты выдачи удостоверяющего документа (патента, свидетельства).

2. Указание сторон договора (лицензиар и лицензиат).

3. Пределы осуществления права пользования результата интеллектуальной деятельности (ч. 2 п. 1 ст. 1235 ГК РФ). Право пользования указанным результатом считается предоставленным исключительно в отношении тех прав и тех способов его осуществления, которые прямо поименованы в лицензионном договоре.

4. Способы использования «интеллектуального объекта» лицензиатом (ч. 2 п. 6 ст. 1235 ГК РФ).

При отсутствии данных условий лицензионный договор должен считаться незаключенным.

5. Территория, на которой допускается использование (п. 3 ст. 1235 ГК РФ). Если территория, на которой допускается использование «интеллектуального объекта», не определена, то лицензиат вправе его использовать на всей территории РФ.

6. Срок действия договора (п. 4 ст. 1235 ГК РФ). *Лицензионный договор может быть заключен лишь в пределах срока действия исключительного права на соответствующий объект.* В случае прекращения исключительного права лицензионный договор также прекращается. Если в самом лицензионном договоре срок его действия не определен, то договор считается заключенным на 5 лет, если законом не предусмотрено иное.

7. Размер вознаграждения лицензиара и способы его уплаты (п. 5 ст. 1235 ГК РФ). Как и в договоре об отчуждении исключительного права, при отсутствии в лицензионном договоре условия о размере вознаграждения договор считается незаключенным. При этом общие правила определения цены, предусмотренные п. 3 ст. 424 ГК РФ, не применяются. Но, в отличие от договора отчуждения исключительного права, в лицензионном договоре может быть указан не конкретный размер вознаграждения, а способ его определения, например определенный процент от дохода и т.п. Чаще всего вознаграждение выплачивается в виде роялти (периодических отчислений), паушальных (единовременных) платежей и др.

8. Вид лицензионного договора (ст. 1236 ГК РФ). ГК РФ предусмотрена возможность заключения лицензионных договоров **двух видов:**

а) *простая (неисключительная) лицензия.* При неисключительной лицензии за лицензиаром сохраняется право выдачи лицензий другим лицам;

б) *исключительная лицензия.* При предоставлении лицензиату исключительной лицензии лицензиар утрачивает право выдачи лицензий другим лицам. Условие об исключительной лицензии должно быть прямо предусмотрено в лицензионном договоре. Если в лицен-

зионном договоре не содержится каких-либо сведений о его виде, то по умолчанию предполагается передача простой (неисключительной) лицензии (п. 2 ст. 1236 ГК РФ).

Лицензиат обязан представлять лицензиару отчеты об использовании результата интеллектуальной деятельности (п. 1 ст. 1237 ГК РФ), хотя договором стороны вправе и освободить лицензиата от этой обязанности. То есть данное условие является факультативным: при его отсутствии в договоре применяются нормы п. 1 ст. 1237 ГК РФ.

Лицензиар в течение всего срока действия лицензионного договора не вправе чинить препятствия лицензиату в нормальном использовании им товарного знака (п. 2 ст. 1237 ГК РФ).

Из общих правил о лицензионном договоре в ГК РФ предусмотрены **исключения**.

1. Предоставление принудительной лицензии, т.е. права использования результата интеллектуальной деятельности, исключительное право на который принадлежит другому лицу (ст. 1239 ГК РФ). Принудительная лицензия может быть предоставлена только судом по требованию заинтересованного лица и только в случаях, прямо предусмотренных ГК РФ.

2. Включение результата интеллектуальной деятельности в состав сложного объекта (ст. 1240 ГК РФ). Иногда для создания сложного объекта интеллектуальных прав (кинофильма, мультимедийного продукта, единой технологии и т.п.) его создателю требуется получить права на использование других «интеллектуальных объектов». Например, при создании кинофильма нужен сценарий, музыка, художественное оформление и т.п. Все это самостоятельные объекты авторских прав. За авторами отдельных «интеллектуальных объектов», входящих в сложный объект, сохраняется право авторства и другие личные неимущественные права (п. 3 ст. 1240 ГК РФ). При этом организатор сложного объекта вправе указывать свое имя или наименование при использовании этого объекта (п. 4 ст. 1240 ГК РФ).

Лицензиат в пределах срока действия лицензионного договора может передать право пользования «интеллектуальным объектом» третьим лицам по **сублицензионному договору** (ст. 1238 ГК РФ). Сторонами такого договора являются **лицензиат** и **сублицензиат**.

Сублицензионный договор может быть заключен только при наличии письменного согласия лицензиара. Данное разрешение может быть включено в виде отдельного пункта в лицензионный договор. Ответственной стороной перед правообладателем по сублицензионному договору выступает лицензиат (п. 4 ст. 1238 ГК РФ). Но лицензиат вправе переложить данную ответственность и на сублицензиата, включив соответствующее положение в лицензионный договор. По сублицензионному договору сублицензиату могут быть предоставлены только те права, которыми наделен лицензиат по лицензионному

договору. Во всем остальном к сублицензионному договору применяются правила о лицензионном договоре (п. 5 ст. 1238 ГК РФ).

1.2.3.3. Внедоговорные способы перехода исключительных прав

В ГК РФ урегулирован и внедоговорный переход исключительных прав. В соответствии со ст. 1241 переход исключительного права к другому лицу без заключения договора с правообладателем допускается только в случаях, прямо установленных в законе, а именно в случаях: 1) *наследования*; 2) *реорганизации юридического лица*; 3) *обращения взыскания на имущество правообладателя*.

1.2.4. Защита интеллектуальных прав

Защитить исключительные права можно, предъявив **следующие требования** (п. 1 ст. 1252 ГК РФ):

1) *признать право* - к лицу, отрицающему или не признающему право;

2) *пресечь действия*, нарушающие право или создающие угрозу его нарушения, - к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему приготовления к ним;

3) *возместить убытки* - 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.

В ряде установленных случаев *возмещение убытков может быть по желанию правообладателя заменено выплатой компенсации* (п. 3 ст. 1252 ГК РФ). Причем правообладатель вправе требовать выплаты компенсации как за каждый случай неправомерного использования результата интеллектуальной деятельности, так и за допущенное правонарушение в целом;

4) *изъять материальный носитель* - к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю. По общему правилу изъятие и уничтожение контрафактного материального носителя (оборудования, прочих устройств и материалов, используемых или предназначенных для нарушения исключительных прав) производится без какой бы то ни было компенсации (ст. 1252 ГК РФ);

5) *опубликовать решение суда* о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя - к нарушителю исключительного права.

Кроме того, 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 мо-

гут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, то преимущество имеет то средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее (п. 6 ст. 125.3 ГК РФ). На практике это означает следующее:

во-первых, все перечисленные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) «привязываются» к единому приоритету и обеспечиваются равной правовой защитой.

во-вторых, владелец любого из перечисленных средств индивидуализации, обладающего более ранним приоритетом по сравнению с остальными обозначениями, при обнаружении сходства со своим средством индивидуализации вправе требовать:

- признания недействительной регистрацию (предоставления правовой охраны) товарного знака (знака обслуживания);
- полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения. При этом под частичным запретом на использование понимается запрет использования: фирменного наименования - в определенных видах деятельности; коммерческого обозначения - в пределах определенной территории.

Если нарушение исключительного права признается в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, то защищать его можно также и способами, предусмотренными антимонопольным законодательством (п. 7 ст. 125.2 ГК РФ).

Статьей 1253 ГК РФ предусмотрены **меры ответственности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей за нарушение исключительных прав**. Так, за неоднократное и грубое нарушение исключительных прав суд по требованию прокурора может принять решение о ликвидации юридического лица или о прекращении предпринимательской деятельности физическим лицом. Причем в отношении физических лиц данное решение может быть принято в рамках как гражданского, так и уголовного судопроизводства (ч. 2 ст. 1253 ГК РФ).

Субъектами защиты исключительных прав признаются как сами правообладатели, так и лицензиаты - обладатели исключительных лицензий на право пользования результатами интеллектуальной деятельности (ст. 1254 ГК РФ).

1.2.5. Основные институты права интеллектуальной собственности

Подотрасль российского гражданского права об интеллектуальной собственности можно подразделить на **четыре относительно самостоятельных института**: 1) институт авторского права и смежных прав; 2) патентное право; 3) институт средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими

продукции (работ, услуг); 4) институт охраны других объектов интеллектуальной собственности.

§2. Авторские и смежные права

2.1. Понятие и предмет института авторского права и смежных прав

ГК РФ **авторскими интеллектуальными правами** называет **интеллектуальные права** на произведения науки, литературы и искусства. **К ним относятся**: исключительное право на произведение; право авторства; право автора на имя; право на неприкосновенность произведения; право на обнародование произведения. Автору могут принадлежать и **другие права**, в том числе на вознаграждение за использование служебного произведения, на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства.

Законодатель называет также права, смежные с авторскими правами (**смежные права**), к которым ст.1303 ГК РФ относит **интеллектуальные права на результаты исполнительской деятельности (исполнения), на фонограммы, на сообщение в эфир или по кабелю радио- и телепередач (вещание организаций эфирного и кабельного вещания), на содержание баз данных, а также на произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные после их перехода в общественное достояние.**

Смежные права производны, зависимы от авторских прав. Они существуют только тогда, когда есть произведение, которое можно исполнить, записать на фонограмму, включить в передачу организации эфирного и кабельного вещания и т.д.

Авторское право и права, смежные с авторскими, представляют собой институт подотрасли права интеллектуальной собственности.

Таким образом, **институт авторского права и смежных прав** – это «совокупность норм гражданского права, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, связанные с созданием, использованием и правовой охраной произведений науки, литературы и искусства, а также фонограмм, исполнений, передач организаций эфирного и кабельного вещания, прав на произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные после их перехода в общественное достояние» [152].

Охрана российским авторским правом произведений науки, литературы и искусства зависит не только от их творческого характера и объективной формы, но и от места их нахождения, обнародования и от гражданства их создателей. С учетом этих факторов определяется сфера действия авторского права. Авторское право (исключительное право) **распространяется**:

- на все обнародованные либо необнародованные *произведения, находящиеся в какой-либо объективной форме на территории РФ*, независимо от гражданства авторов и их правопреемников;

- на обнародованные либо необнародованные *произведения, находящиеся за пределами России*, авторское право признается *только за авторами - гражданами РФ и их правопреемниками*;

- за гражданами *других государств* авторское право на такие произведения признается *только в соответствии с международными договорами РФ*, в том числе с ***Бернской конвенцией об охране литературных и художественных произведений 1886 г. [5] и Всемирной Женевской конвенцией об авторском праве 1952 г. [4]***.

Произведение также считается опубликованным в Российской Федерации, если в течение 30 дней после даты первого опубликования за пределами РФ оно было опубликовано на территории РФ (п.2 ст.1256 ГК РФ).

Авторское право на произведение **возникает у его создателя в силу самого факта создания**. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации, иного специального оформления произведения или соблюдения каких-либо формальностей (п.4 ст.1259 ГК РФ).

Обладатель исключительных авторских прав для оповещения о своих правах может (но не обязан) использовать **знак охраны авторского права**, помещаемый на каждом экземпляре произведения и состоящий из трех элементов: *латинской буквы «С» (от copyright - авторское право) в окружности - ©; имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав; года первого опубликования произведения*. Например: © Иванов В.Н., 2019.

Существует *презумпция авторства*: при отсутствии доказательств иного автором произведения считается лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре (копии) произведения. Это правило действует и в случае создания объекта несколькими авторами (соавторами).

Смежные права возникают у их обладателей независимо от соблюдения каких-либо формальностей. Производитель фонограммы и исполнитель для оповещения о своих правах может использовать **знак охраны смежных прав**, помещаемый на каждом экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре. Данный знак состоит из трех элементов: *латинской буквы «Р» в окружности; имени (наименования) обладателя исключительных смежных прав; года первого опубликования фонограммы*.

Смежные права иностранных физических и юридических лиц признаются на территории РФ в соответствии с ее международными договорами.

2.2. Объекты авторского права и смежных прав

Что касается объектов авторских прав, их перечень поименован в ст. 1259 ГК РФ и не является закрытым, поскольку предусматривает возможность признания статуса объекта авторского права и за другими произведениями, не указанными в перечне. При этом необходимо учитывать **основной критерий**, которому должен соответствовать любой объект авторского права, - ***произведение должно относиться к категории произведений науки, литературы и искусства***. При этом такие категории, как достоинство, назначение произведения, а также способы его выражения существенного значения в данном случае не имеют.

Признаки охраноспособности объектов авторского права:

во-первых, произведения науки, литературы и искусства, как обнародованные, так и не обнародованные, – это *результат интеллектуальной деятельности* (ст.1225 ГК РФ);

во-вторых, произведения науки, литературы и искусства, как обнародованные, так и не обнародованные, должны существовать в *объективной форме* (п. 3 ст.1259 ГК РФ).

Отсутствие любого из названных критериев не позволяет говорить о наличии произведения как объекта авторского права. При этом объектом авторского права может служить *как произведение в целом*, так и *его часть* (включая его название), которая удовлетворяет названным критериям охраноспособности и может использоваться самостоятельно.

Законодатель называет примерный перечень объективных форм произведений: *письменная (рукопись, машинопись, нотная запись и т.п.); устная (публичное произнесение, исполнение и т.п.); изображение; звуко- или видеозапись (механическая, магнитная, цифровая, оптическая и т.п.); объемно-пространственная (скульптура, модель, макет, сооружение и т.п.)*.

Виды объектов авторского права

Исходя из того, что любые произведения, отвечающие названным двум критериям, являются объектами авторско-правовой охраны, ГК РФ (п.1 ст. 1259) дает лишь примерный перечень наиболее распространенных из таких объектов с учетом не только их объективной формы, но и назначения, жанра, сферы применения и взаимосвязи отдельных произведений творчества.

Специальное правовое регулирование ГК РФ (п. 2 ст. 1259) отводит для ***производных и составных произведений***, которые также относятся к объектам авторских прав. Нормы, относящие производные и составные произведения к объектам авторских прав, вполне оправданны, так как *произведение, представляющее собой переработку другого произведения* (производное произведение - переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы

и искусства.), по сути, является самостоятельным объектом авторского права. Другой вопрос, что совершение действий по переработке объекта авторского права является способом использования первоначального (оригинального) произведения и в силу норм п. 9 ст. 1270 ГК РФ должно осуществляться только с разрешения автора оригинального произведения.

Произведения, не являющиеся объектами авторского права (п. 6 ст. 1259 ГК РФ)

Закон традиционно предусматривает круг произведений, не являющихся объектами авторского права. Это:

- **официальные документы** государственных органов и органов местного самоуправления (в частности, законы, судебные решения, иные тексты административного и судебного характера, а также их официальные переводы;

- **государственные символы и знаки** (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и т.п.) и символы органов местного самоуправления;

- **произведения народного творчества** (фольклор);

- **сообщения о событиях и фактах**, имеющие информационный характер.

Авторское право не распространяется также на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия и факты, язык программирования, геологическую информацию о недрах.

Объектами смежных прав являются фонограммы, исполнения, передачи организаций эфирного и кабельного вещания, базы данных, произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные после их перехода в общественное достояние.

2.3. Субъекты авторского права и смежных прав

Субъектами авторского права и смежных прав являются: *авторы (соавторы); правопреемники автора (соавторов); работодатели и другие лица, имеющие в силу закона или договора исключительные авторские права.*

Субъектами авторского права могут быть *физические и юридические лица* (издательства, изготовители аудиовизуальных произведений и работодатели авторов служебных произведений и др.)

Автор – сугубо физическое лицо, творческой (интеллектуальной) деятельностью которого создается объект авторских и смежных прав (ст.1257 ГК РФ), независимо от дееспособности (малолетние, совершеннолетние недееспособные, ограниченно дееспособные и т.д.).

Соавторы (ст.1258 ГК РФ) – создание произведения совместным творческим трудом двух или более лиц.

К субъектам авторского права на служебные произведения (ст.1295 ГК РФ) относят *работодателя и автора-работника.*

Служебное произведение – объект интеллектуальной собственности, созданный в порядке выполнения трудовых обязанностей или служебного задания работодателя.

Автор служебного произведения имеет личные неимущественные права, в том числе право на обнародование произведения. *Исключительные же права на использование служебного произведения, если иное не оговорено в трудовом договоре, принадлежат работодателю.*

Субъектами смежных прав являются исполнители, производители фонограмм, организации эфирного и кабельного вещания (артисты: актеры, певцы, музыканты, танцоры и другие лица), исполняющие, транслирующие произведения литературы или искусства, в том числе эстрадные, цирковые или кукольные номера. В число исполнителей входят также режиссеры-постановщики спектаклей и дирижеры.

2.4. Субъективные авторские права и их защита

По своему экономическому содержанию интеллектуальные (авторские) права делятся на *исключительные (имущественные), личные неимущественные и иные права.*

Исключительное право на произведение (имущественное) – *право автора на использование произведения (или право работодателя на использование служебного произведения) в любой форме и любым способом как объекта гражданско-правового оборота.*

Личные неимущественные права не могут выступать объектами гражданско-правового оборота, они принадлежат исключительно автору объекта. Данные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним даже в случае уступки исключительных прав на использование произведения, не имеют срока действия и не могут передаваться в рамках гражданского оборота.

Кроме авторства законодатель называет и другие **неимущественные права**: *право на имя; право на обнародование произведения (или необнародование); право на неприкосновенность произведения (включая не только его содержание, но и название, иллюстрирование, комментарии и др.).*

Исключительные (имущественные) права автора: *на воспроизведение; на распространение; на импорт; на публичный показ; на публичное исполнение; на передачу в эфир; на сообщение произведения для всеобщего сведения по кабелю; на публичный показ и исполнение произведения; на перевод; на переработку; на перевод и обработку.*

Исключительное право может передаваться:

- по договору об отчуждении исключительного права на произведение (ст. 1285, 1234 ГК РФ);
- по лицензионному договору о предоставлении права использования произведения (ст. 1286 ГК РФ);

- по издательскому договору (ст. 1287 ГК РФ);
- договору авторского заказа (ст. 1288 ГК РФ).

По договору об отчуждении исключительного права на произведение автор или иной правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме приобретателю такого права.

По лицензионному договору одна сторона - автор произведения или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет либо обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в установленных договором пределах.

По договору авторского заказа одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме.

Договор авторского заказа является возмездным, если соглашением сторон не предусмотрено иное. Договором авторского заказа может быть предусмотрено либо отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, либо предоставление заказчику права использования этого произведения в установленных договором пределах (простая или исключительная лицензия).

Произведение, создание которого предусмотрено договором авторского заказа, должно быть передано заказчику в срок, установленный договором. *Договор, который не предусматривает и не позволяет определить срок его исполнения, не считается заключенным.*

Условия ограничения исключительных авторских прав

Когда закон допускает, без согласия автора, использование его произведения с выплатой или без выплаты авторского вознаграждения (например, исключительные права работодателей на служебные произведения и др.).

Право доступа выражается в праве автора произведения требовать от его «собственника» предоставления возможности воспроизведения своего произведения (например, путем снятия авторской копии).

Право следования предполагает получение автором вознаграждения от продавца в каждом случае публичной перепродажи произведения изобразительного искусства.

Действие авторского права во времени

Исключительные интеллектуальные авторские права действуют в течение всей жизни автора (соавторов) и 70 лет после смерти автора либо последнего из соавторов, затем произведение переходит в общественное достояние. Они могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения. Непременным является лишь требование соблюдения права авторства, прав на имя и на защиту авторской репутации. Личные неимущественные права –

право авторства, право на имя и право на неприкосновенность – охраняются бессрочно.

Срок действия смежных прав

Права исполнителя действуют в течение всей жизни исполнителя, но не мене 50 лет.

Исключительное право на фонограмму действует в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором была осуществлена запись. В случае обнародования фонограммы исключительное право действует в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором она была обнародована при условии, что фонограмма была обнародована в течение 50 лет после осуществления записи.

Исключительное право на сообщение радио- или телепередачи действует в течение 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором имело место сообщение радио- или телепередачи в эфир или по кабелю.

Исключительное право изготовителя базы данных возникает в момент завершения ее создания и действует в течение 15 лет, считая с 1 января года, следующего за годом ее создания. Исключительное право изготовителя базы данных, обнародованной в указанный период, действует в течение 15 лет, считая с 1 января года, следующего за годом ее обнародования.

Исключительное право публикатора на произведение возникает в момент обнародования этого произведения и действует в течение 25 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования.

Гражданско-правовые меры защиты авторских и смежных прав

Необходимость гражданско-правовой защиты наступает в случаях нарушения установленных законом авторских и смежных прав (например, незаконное изготовление и распространение произведений и фонограмм на различных материальных носителях (*контрафактные экземпляры*)).

Интеллектуальные права защищаются всеми способами гражданско-правовой защиты, предусмотренными ГК РФ (ст. 1250). При этом отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав (п. 3 ст. 1250).

Способы защиты личных неимущественных прав (ст. 1251 ГК РФ):

- 1) признание права;
- 2) восстановление положения, существовавшего до нарушения права;
- 3) пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- 4) компенсация морального вреда;

5) публикация решения суда о допущенном нарушении;
 6) защита чести, достоинства и деловой репутации автора в порядке ст. 152 ГК РФ, в том числе путем:

- опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений; опубликования в средствах массовой информации (СМИ) ответа на ранее опубликованные там сведения, ущемляющие его права или охраняемые законом интересы;
- возмещения убытков и морального вреда, причиненных распространением сведений, порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию;
- признания распространенных сведений действительности - при невозможности распространителя.

Защитить исключительные права можно, предъявив следующие требования (п. 1 ст. 1252 ГК РФ):

- 1) *признать право* - к лицу, отрицающему или не признающему право;
- 2) *пресечь действия*, нарушающие право или создающие угрозу его нарушения, - к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему приготовления к ним;
- 3) *возместить убытки* - 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.

В ряде установленных случаев ***возмещение убытков может быть по желанию правообладателя заменено выплатой компенсации*** (п. 3 ст. 1252 ГК РФ).

§3. Патентное право

3.1. Понятие патентного права

К основным источникам патентного права относят международные соглашения (например, *Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г.*[7]), а также ГК РФ, включающий кроме общих норм специальные указания на регулирование интеллектуально-патентно-правовых отношений. Так, раздел VII части 4 ГК РФ включает *гл. 69 «Общие положения»*, имеющую *подотраслевой характер*, и *гл. 72 «Патентное право»*, которая выступает в качестве содержательной стороны правового института.

Объективно патентное право – это совокупность норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи: 1) с признанием авторских прав; 2) с охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов; 3) использованием объектов патентного права (ОПП); 4) со стимулированием правового оформления патентных прав; 5) с защитой права авто-

ров и патентообладателей ОПП [**Ошибка! Источник ссылки не найден.**].

Субъективно же патентное право – это имущественное или личное неимущественное право конкретного субъекта, связанное с идентификацией изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Предмет патентного права – общественные отношения по поводу возникновения, использования и распоряжения, защиты и охраны интеллектуальных прав на объекты патентного права.

Метод патентного права, исходя из существа регулируемых и охраняемых общественных отношений, основан прежде всего на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Патентное право представляет собой **институт гражданского права** и является частью подотрасли гражданского права – права интеллектуальной собственности.

3.2. Виды объектов патентного права

Объекты патентного права: а) изобретения; б) полезные модели; в) промышленные образцы.

Объектами патентных прав являются результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, отвечающие установленным ГК РФ требованиям к изобретениям и полезным моделям, и результаты интеллектуальной деятельности в сфере художественного конструирования, отвечающие установленным ГК РФ требованиям к промышленным образцам.

Патентоспособность - это набор свойств изобретения, полезной модели или промышленного образца, отвечающих признакам новизны в пределах, установленных ГК РФ.

Юридическая характеристика объектов патентного права

1. Изобретение - в качестве изобретения охраняется техническое решение в любой области, относящееся:

а) к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных);

б) к способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств).

Патентоспособность изобретения. Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является: а) новым; б) имеет изобретательский уровень; в) промышленно применимо.

Изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники. Уровень техники, служащий критерием новизны изобретения, включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники.

Изобретение является **промышленно применимым**, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других отраслях.

2. Полезная модель. В качестве полезной модели охраняется *техническое решение, относящееся к устройству.*

Патентоспособность полезной модели. Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она является **новой и промышленно применимой**. Новизна и промышленная применимость содержательно совпадает с аналогичными категориями, установленными законодательством для изобретения.

3. Промышленный образец. В качестве промышленного образца охраняется художественно конструкторское решение *изделия промышленного или кустарно ремесленного производства, определяющее его внешний вид.*

Патентоспособность промышленного образца. Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если *по своим существенным признакам он является новым и оригинальным.*

Промышленный образец является **новым**, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

К существенным признакам промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, в частности **форма, конфигурация, орнамент и сочетание цветов.**

Промышленный образец является **оригинальным**, если его существенные признаки обусловлены **творческим характером** особенностей изделия.

3.3. Субъекты патентного права

К таковым законодатель относит **авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов; патентообладателей, других лиц (не авторов)**, обладающих патентными правами в силу закона или договора.

Автором изобретения, полезной модели или промышленного образца признается гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности. Лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу патента, считается автором изобретения, полезной модели или промышленного образца, если не доказано иное.

Соавторами изобретения, полезной модели или промышленного образца признаются граждане, создавшие изобретение, полезную модель или промышленный образец совместным творческим трудом. В этом случае каждый из соавторов вправе использовать изобретение,

полезную модель или промышленный образец по своему усмотрению, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Работник и работодатель также могут выступать субъектами интеллектуальных правоотношений в случае, когда изобретение, полезная модель или промышленный образец созданы работником в связи с выполнением им своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя (служебные – изобретение, полезная модель, промышленный образец). Право авторства на служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец принадлежит работнику (автору). Исключительное право на указанные объекты принадлежит работодателю, если трудовым или иным договором между работником и работодателем не предусмотрено иное.

Патентообладатель – это автор или иное лицо, обладающее комплексом материально-правовых правомочий имущественного (исключительного) характера на конкретный объект патентного права на основе патента, то есть это лицо, которое может само использовать исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец любыми не противоречащими закону способами.

3.4. Содержание и порядок распоряжения патентными интеллектуальными правами

3.4.1. Структура и содержание интеллектуальных прав на объект патентного права

Права на изобретение, полезную модель и промышленный образец *охраняет закон*, а подтверждает, *удостоверяет патент* на указанные объекты патентного права. В целом **патент удостоверяет:**

- **приоритет** изобретения, полезной модели или промышленного образца;
- **авторство** на изобретение, полезную модель или промышленный образец (презумпция);
- **исключительное право** на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Охрана интеллектуальных прав предоставляется на основании патента в объеме, определяемом содержащейся в патенте формулой **изобретения** или **полезной модели**, совокупностью существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков - в отношении **промышленного образца**.

Исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец *признается и охраняется при условии государственной их регистрации*, на основании которой Роспатент и выдает патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Процедура получения патента: 1) подача заявки на выдачу патента (ее изменения и отзыв, понятие приоритета ОПП); 2) формальная экспертиза; 3) публикация сведений о заявке; 4) экспертиза заявки по существу; 5) решение о выдаче патента на изобретение или об отказе в его выдаче; 6) государственная регистрация объекта патентного права и выдача патента; 7) публикация сведений о выдаче патента на ОПП.

Структура патентных прав состоит из технико-юридического триумвирата: *исключительного (имущественного) права; права авторства и других прав.*

Пользование исключительным правом возможно после государственной регистрации изобретения, полезной модели или промышленного образца и выдачи патента.

Патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца любым не противоречащим закону способом:

а) ввоз на территорию РФ, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец;

б) те же действия в отношении продукта, полученного непосредственно запатентованным способом;

в) те же действия в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;

г) осуществление способа, в котором используется изобретение, в частности путем применения этого способа.

Срок действия исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец и удостоверяющего это право патента исчисляется **со дня подачи первоначальной заявки** на выдачу патента в Роспатент и при условии соблюдения требований, установленных ГК РФ, и составляет:

а) **20 лет** - для изобретений;

б) **10 лет** - для полезных моделей;

в) **5 лет** - для промышленных образцов.

По истечении срока действия исключительного права изобретение, полезная модель или промышленный образец переходит в общественное достояние. Срок действия исключительного права может быть продлен на основании заявления патентообладателя.

Действия, которые не влекут нарушения исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец:

а) применение продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, и применение изделия, в котором использован промышленный образец, в конструкции, во вспомогательном оборудовании;

довании либо при эксплуатации транспортных средств, при условии, что эти транспортные средства временно или случайно находятся на территории РФ и указанные продукт или изделие применяются исключительно для нужд транспортных средств или космической техники;

б) проведение научного исследования продукта или способа, в которых использованы изобретение или полезная модель, либо научного исследования изделия, в котором использован промышленный образец, либо проведение эксперимента над таким продуктом, способом или изделием;

в) использование объектов при чрезвычайных обстоятельствах (стихийные бедствия, катастрофы, аварии) с уведомлением о таком использовании патентообладателя в кратчайший срок и с последующей выплатой ему соразмерной компенсации;

г) использование ОПП для удовлетворения личных, семейных, домашних или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд, если целью такого использования не является получение прибыли или дохода;

д) разовое изготовление в аптеках по рецептам врачей лекарственных средств с использованием изобретения;

е) ввоз на территорию РФ, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец, если этот продукт или это изделие ранее были введены в гражданский оборот на территории РФ патентообладателем или иным лицом с разрешения патентообладателя.

Неимущественное право на ОПП – это право авторства, под которым понимается право признаваться автором изобретения, полезной модели или промышленного образца. Данное право неотчуждаемо и непередаваемо, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права.

Другие права на ОПП. Право на получение патента, право на вознаграждение за использование служебного изобретения, полезной модели или промышленного образца.

3.4.2. Способы и правовые условия распоряжения патентными правами. Право преждепользования и право послепользования

Распоряжение исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец возможно в форме **договора об отчуждении исключительного права или в форме лицензионного договора о предоставлении права использования.**

По договору об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец (договор об отчуждении патента) одна сторона (**патентообладатель**) передает или

обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на соответствующий результат интеллектуальной деятельности **в полном объеме** другой стороне - приобретателю исключительного права (**приобретателю патента**).

По лицензионному договору одна сторона - патентообладатель (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) удостоверенное патентом право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в установленных договором пределах.

Субъекты правоотношений могут использовать ОПП на основании **открытой лицензии или принудительной лицензии**.

Открытая лицензия. Патентообладатель может подать в Роспатент заявление о возможности предоставления любому лицу права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца (открытой лицензии). В этом случае патентообладатель обязан заключить с лицом, изъявившим желание использовать указанные объекты, лицензионный договор на условиях простой (неисключительной) лицензии.

Принудительная лицензия. Если изобретение или промышленный образец не используется либо недостаточно используется патентообладателем в течение **4 лет со дня выдачи патента**, а полезная модель - **в течение 3 лет со дня выдачи патента**, что приводит к **недостаточному предложению соответствующих товаров, работ или услуг** на рынке, любое лицо, желающее и готовое использовать такие объекты, при отказе патентообладателя от заключения с этим лицом лицензионного договора на условиях, соответствующих установившейся практике, вправе обратиться в суд с иском к патентообладателю о предоставлении принудительной простой (неисключительной) лицензии на использование ОПП. Договор об отчуждении патента, лицензионный договор, а также другие договоры, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец, заключаются в письменной форме и подлежат государственной регистрации в Роспатенте.

Ограничения исключительного (имущественного) патентного права.

Право преждепользования возникает у лица, которое до даты приоритета ОПП добросовестно использовало на территории РФ созданное независимо от автора тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, в этом случае оно сохраняет право на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема такого использования.

Право послепользования возникает у лица, которое в период между датой прекращения действия патента на ОПП и датой публикации в официальном бюллетене Роспатента сведений о восстановлении

действия патента начало использование изобретения, полезной модели или промышленного образца либо сделало в указанный период необходимые к этому приготовления, в этом случае оно сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования.

3.5. Защита патентных прав

Под защитой патентных прав понимается *совокупность мер, направленных на восстановление и признание этих прав при их нарушении или оспаривании.*

Под способами защиты патентных прав понимаются закрепленные законом *материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителей.*

В патентном праве выделяют судебный и административный порядок защиты патентных прав.

Способы защиты патентных прав:

- в случае нарушения **личных неимущественных прав** автора ОПП их защита осуществляется, в частности, путем: 1) признания права; 2) восстановления положения, существовавшего до нарушения права; 3) пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; 4) компенсации морального вреда; 5) публикации решения суда о допущенном нарушении;

- в случае нарушения **исключительных (имущественных) прав** их защита 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 (например, подача заявки на выдачу патента);

3) о возмещении убытков - к лицу, неправомерно использовавшему ОПП без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование);

4) об изъятии материального носителя;

5) о публикации решения суда о нарушении патента.

6) об установлении патентообладателя;

7) о нарушении исключительного права;

8) о заключении, об исполнении, изменении и о прекращении договоров о передаче исключительного права (отчуждении патента) и лицензионных договоров на использование объекта;

9) о праве преждепользования;

10) о праве послепользования;

11) о размере, сроке и порядке выплаты вознаграждения автору;

12) о размере, сроке и порядке выплаты компенсаций в случаях, предусмотренных ГК РФ.

В административном, претензионном порядке защита патентных прав осуществляется путём подачи возражения/оспаривания: 1) решения о выдаче патента на ОПП или об отказе в его выдаче; 2) результатов экспертизы; 3) признания недействительным патента на ОПП; 4) решения, принятого по заявке на секретное изобретение; 5) признания недействительным патента на секретное изобретение.

Споры рассматриваются федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

В законодательстве РФ предусмотрены публично-правовые механизмы воздействия на общественные отношения в сфере экономического оборота патентных прав посредством репрессивно-карательных мер, то есть мер уголовно-правового (УК РФ) и административно-правового (КОАП РФ) порядка. Данные меры не реализуют прямо и непосредственно частный экономический интерес субъекта патентного права, но в целом все они направлены на стабильность экономических отношений в государстве.

Административная ответственность. Согласно ч. 2 ст. 7.12 КОАП РФ, нарушение патентных прав выражается в незаконном использовании ОПП, в разглашении без согласия автора или заявителя сущности объекта до официального опубликования сведений о них, в присвоении авторства или принуждении к соавторству на ОПП. Данная норма исключает из объекта охраны отношения нарушения патентных прав в случае признаков недобросовестной конкуренции, при обнаружении которой будет действовать состав ч. 2 ст. 14.33 КОАП РФ.

Уголовная ответственность выражена в предписании ч.1 ст.147 УК РФ, которая в диспозиции практически дословно воспроизводит состав административного правонарушения, за исключением последствий в виде крупного ущерба и отсутствия отсылок о нарушении конкуренции. Уголовная норма предусматривает незаконное использование ОПП, разглашение без согласия автора или заявителя сущности объекта, присвоение авторства или принуждение к соавторству на ОПП, если эти деяния причинили крупный ущерб.

§4. Исключительные права на средства индивидуализации товаров и их производителей

4.1. Институт средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг)

Институт средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг), устанавливает, защищает и охраняет исключительные права, реализу-

емые в сфере производства, торгового обращения, оказания услуг и т.п.

Средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), согласно ст. 1225 ГК РФ, **являются:** 1) *фирменные наименования*; 2) *товарные знаки и знаки обслуживания*; 3) *географические указания*; 4) *наименования мест происхождения товаров*; 5) *коммерческие обозначения*.

Данный институт интеллектуальной собственности призван **обеспечить необходимую индивидуализацию производителей и их товаров, работ и услуг**. Сам институт включает **субинститут средств индивидуализации участников гражданского оборота** (фирменное наименование) и **субинститут средств индивидуализации продукции, работ и услуг** (товарный знак и знак обслуживания; географические указания, наименование места происхождения товара; коммерческое обозначение предприятия).

Фирменное наименование является коммерческим именем коммерческого юридического лица. От своего имени предприниматель совершает сделки и иные юридические действия, несет юридическую ответственность и осуществляет свои права и обязанности, рекламирует и реализует произведенную им продукцию и т.д.

Товарный знак и знак обслуживания - ими маркируются производимые товары и оказываемые услуги.

Географическим указанием является обозначение, идентифицирующее происходящий с территории географического объекта товар, определенное качество, репутация или другие характеристики которого в значительной степени связаны с его географическим происхождением (характеристики товара).

Наименованием места происхождения товара является обозначение, представляющее собой современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, включающее такое наименование или производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

Коммерческое обозначение предприятий отграничивает однородные по природе деятельности предприятия.

4.2. Право на фирменное наименование

Фирменное наименование - это наименование, под которым коммерческая организация выступает в гражданском обороте (ст. 1473 ГК РФ).

В силу п. 4 ст. 54, п. 1 ст. 1473 ГК РФ право на фирменное наименование возникает только у юридического лица, являющегося коммерческой организацией. Наименования некоммерческих организаций (ст. 4 Федерального закона «О некоммерческих организациях» [40]) не являются средством индивидуализации юридических лиц в смысле положений части 4 ГК РФ, на них не распространяется правовая охрана, установленная § 1 гл. 76 ГК РФ. Ввиду этого правила, предусмотренные ст. 1473 ГК РФ, в том числе запреты, содержащиеся в п. 4 этой статьи, на некоммерческие организации не распространяются. Вместе с тем право на наименование некоммерческой организации может быть защищено от действий третьих лиц, являющихся актом недобросовестной конкуренции или злоупотреблением правом, на основании положений ст. 10 ГК РФ. Не относятся к фирменным наименованиям в смысле положений ГК РФ наименования не являющихся юридическими лицами объединений юридических лиц [115].

Структура наименования

Фирменное наименование состоит из указания на организационно-правовую форму коммерческой организации и собственно наименования.

Юридическое лицо должно иметь одно полное фирменное наименование и вправе иметь одно сокращенное фирменное наименование на русском языке. Юридическое лицо вправе иметь также одно полное фирменное наименование и (или) одно сокращенное фирменное наименование на любом языке народов Российской Федерации и (или) иностранном языке.

Регистрация наименования

Фирменное наименование *определяется в учредительных документах коммерческой организации и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации организации.* Правообладателем является сама коммерческая организация.

Содержание исключительного права на фирменное наименование (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, в сети «Интернет».

Сокращенные фирменные наименования, а также фирменные наименования на языках народов Российской Федерации и иностранных языках защищаются исключительным правом на фирменное наименование при условии их включения в единый государственный реестр юридических лиц.

Не допускается:

- распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования);
- 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.

Действие исключительного права на фирменное наименование на территории Российской Федерации (ст.1475 ГК РФ)

На территории Российской Федерации действует исключительное право на фирменное наименование, включенное 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.

Срок действия исключительного права не ограничен (равен сроку деятельности правообладателя).

Соотношение с другими средствами индивидуализации

Фирменное наименование (отдельные его элементы) могут использоваться правообладателем в составе принадлежащего ему коммерческого обозначения и в принадлежащем ему товарном знаке.

Особенности защиты исключительного права

Правообладатель *вправе требовать запрета на использование нарушителем тождественного фирменного наименования или его имитации*. Запрет может быть полный или частичный (т.е. на использование наименования в определенных видах деятельности).

4.3. Право на товарный знак и знак обслуживания

Товарный знак и знак обслуживания являются средствами индивидуализации товаров, работ и услуг. Правила о товарных знаках применяются к знакам обслуживания в полном объеме, без каких-либо особенностей и исключений. В связи с этим на терминологическом уровне российское законодательство считает достаточным описывать отношения, связанные только с товарным знаком.

Товарный знак - это обозначение, служащее для индивидуализации определенной группы товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Знак обслуживания - это обозначение, служащее для индивидуализации определенной группы работ или услуг, выполняемых или

оказываемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями.

Условия правовой охраны:

1. *Обладание различительной способностью* (основной критерий). Различительная способность обозначения отсутствует, если оно тождественно другому обозначению или имитирует другое обозначение, т.е. сходно до степени смешения.

2. *Оригинальность* (специфическое проявление различительной способности).

3. *Новизна* (факультативный критерий).

Исключительное право на товарный знак признается и охраняется при условии государственной регистрации товарного знака.

Государственная регистрация товарного знака осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (Государственный реестр товарных знаков).

*На товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков, выдается **свидетельство на товарный знак** (ст. 1481 ГК РФ).* Свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Для оповещения о своем исключительном праве правообладатель вправе использовать **знак охраны**, который помещается рядом с зарегистрированным товарным знаком, состоит из буквы «R» или ® либо словесного обозначения «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак».

Структура товарного знака: охраняемые элементы (обязательно) и неохраняемые элементы (факультативно).

Содержание права на товарный знак и знак обслуживания

Интеллектуальные права на товарный знак состоят из одного исключительного права. Обладателем исключительного права может быть только юридическое лицо или индивидуальный предприниматель.

Исключительное право - это *использование товарного знака для индивидуализации определенной группы товаров, работ или услуг путем размещения товарного знака:*

1. На товарах (в том числе на этикетках, упаковках товаров), которые:

а) вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации (включая демонстрацию на выставках и ярмарках);

б) хранятся или перевозятся с этой целью;

в) ввозятся на территорию Российской Федерации.

2. При выполнении работ, оказании услуг (для знака обслуживания).

3. На документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот.

4. В предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе.

5. В сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

6. Иное.

Распоряжение исключительным правом возможно по *договору об отчуждении исключительного права (ст. 1488 ГК РФ)* и по *лицензионному договору*.

Особенности лицензионного договора (ст. 1489 ГК РФ)

Лицензиат обязан обеспечить соответствие качества производимых или реализуемых им товаров, на которых он помещает лицензионный товарный знак, требованиям к качеству, устанавливаемым лицензиаром. Лицензиар вправе осуществлять контроль за соблюдением этого условия. По требованиям, предъявляемым к лицензиату как к изготовителю товаров, лицензиат и лицензиар несут солидарную ответственность.

Срок действия исключительного прав

На общеизвестный товарный знак - **бессрочно**.

На вновь созданные товарные знаки - **в течение 10 лет** со дня подачи заявки на государственную регистрацию.

Продление срока действия на вновь созданные товарные знаки - **на 10 лет** по заявлению правообладателя неограниченное число раз.

Досрочное прекращение исключительного права допускается по заявлению любого заинтересованного лица *в случае неиспользования товарного знака непрерывно в течение любых трех лет* после его государственной регистрации.

Признание исключительного права на общеизвестный товарный знак

Лицо, использующее товарный знак или обозначение, не имеющее правовой охраны, вправе просить Роспатент о признании такого товарного знака или обозначения общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком.

Условие признания общеизвестным: наличие доказательств того, что товарный знак или обозначение стали широко известны в РФ среди соответствующих потребителей в отношении товаров заявителей. Общеизвестный товарный знак вносится в Перечень общеизвестных в РФ товарных знаков, на него выдается свидетельство.

Ответственность за нарушение исключительного права

Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются **контрафактными**.

Правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых размещены незаконно используемый товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение. В тех случаях, когда введение таких товаров в оборот необходимо в общественных интересах, правообладатель вправе требовать удаления за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемого товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения.

Лицо, нарушившее исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, в том числе с документации, рекламы, вывесок.

Вместо взыскания убытков правообладатель может потребовать от нарушителя выплаты компенсации:

- либо в размере от 10 тыс. до 5 млн руб.;
- либо в двукратном размере стоимости товаров, на которых незаконно размещен товарный знак;
- либо в двукратном размере стоимости права использования товарного знака.

4.4. Право на географическое указание и наименование места происхождения товара

Географическим указанием, которому предоставляется правовая охрана, является обозначение, идентифицирующее происходящий с территории географического объекта товар, определенное качество, репутация или другие характеристики которого в значительной степени связаны с его географическим происхождением (характеристики товара). На территории данного географического объекта должна осуществляться хотя бы одна из стадий производства товара, оказывающая существенное влияние на формирование характеристик товара.

Наименованием места происхождения товара, которому предоставляется правовая охрана, является обозначение, представляющее собой современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, включающее такое наименование или производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

На территории данного географического объекта должны осуществляться все стадии производства товара, оказывающие существенное влияние на формирование особых свойств товара.

Стадии и границы производства товара, а также характеристики товара или особые свойства товара, для обозначения которого используется географическое указание или наименование места происхождения товара, должны соответствовать требованиям, установленным федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Не допускается государственная регистрация в качестве географического указания или наименования места происхождения товара обозначения:

1) которое хотя и относится к наименованию географического объекта, в границах которого товар первоначально произведен или введен в гражданский оборот, но стало обозначением, вошедшим в Российской Федерации во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его производства;

2) зарегистрированного в качестве географического указания или наименования места происхождения товара в отношении товара того же вида;

3) тождественного или сходного с товарным знаком, имеющим более ранний приоритет, если использование такого географического указания или такого наименования места происхождения товара способно ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя;

4) представляющего собой наименование сорта растения или породы животного, если использование такого географического указания или такого наименования места происхождения товара способно ввести потребителя в заблуждение относительно товара;

5) способного ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя;

6) заявленного на государственную регистрацию в качестве географического указания или наименования места происхождения товара в отношении товара, не соответствующего требованиям законодательства

Географические объекты: страна, город, сельское поселение, местность и др.

Необходимость государственной регистрации и знак охраны

Географическое указание и наименование места происхождения товара **признается и охраняется только в силу их государственной регистрации**. Охрана прав конкретного правообладателя осуществляется при условии ***выдачи ему свидетельства об исключительном праве на такое географическое указание и наименование***.

Лицо, имеющее **право использования географического указания**, для оповещения о своем праве может помещать рядом с гео-

графическим указанием **знак охраны** в виде словесных обозначений «зарегистрированное географическое указание», «с защищенным географическим указанием», «зарегистрированное ГУ» или соответствующей эмблемы, указывающих на то, что применяемое обозначение является географическим указанием, зарегистрированным в Российской Федерации.

Лицо, имеющее **право использования наименования места происхождения товара**, для оповещения о своем праве может помещать рядом с наименованием места происхождения товара **знак охраны** в виде словесных обозначений «зарегистрированное наименование места происхождения товара», «зарегистрированное НМПТ» или соответствующей эмблемы, указывающих на то, что применяемое обозначение является наименованием места происхождения товара, зарегистрированным в Российской Федерации.

Содержание права на наименование места происхождения товара

Интеллектуальные права на географическое указание и наименование места происхождения товара *состоят из одного исключительного права*.

Обладателями исключительного права могут быть любые лица, которые в границах того же географического объекта производят товар, обладающий теми же особыми свойствами. В связи с этим различают правовую охрану географического указания и наименования места происхождения товара в целом и охрану прав конкретного производителя товаров в границах этого места. Охрана служит необходимой предпосылкой для возникновения и признания прав производителя. Обладателем исключительного права использования географического указания и товара зарубежного места происхождения товара может быть только лицо, право которого на использование такого географического обозначения и наименования охраняется в стране происхождения товара.

Исключительное право на наименование места происхождения товара - это способы использования географического указания и наименования места происхождения товара, аналогичные способам использования товарного знака.

Неотчуждаемость исключительного права

Распоряжение исключительным правом на географическое указание и наименования места происхождения товара, в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу по договору, **не допускается**.

Срок действия исключительного права: в течение **10 лет** со дня подачи заявки в Роспатент. Продление срока действия: на 10 лет по заявлению правообладателя неограниченное число раз. Действие свидетельства об исключительном праве на наименование прекращается досрочно при утрате товаром особых свойств.

Особенности ответственности за нарушение исключительного права (ст. 1537 ГК РФ)

Правообладатель вправе:

- требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых размещено незаконно используемое наименование места происхождения товара или сходное с ним до степени смешения обозначение. В тех случаях, когда введение таких товаров в оборот необходимо в общественных интересах, правообладатель вправе требовать удаления за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемого наименования места происхождения товара или сходного с ним до степени смешения обозначения;

- требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

1) в размере от 10 тыс. до 5 млн руб., определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;

2) в двукратном размере стоимости контрафактных товаров, на которых незаконно размещено географическое указание и наименование места происхождения товара

Вопросы для самоконтроля

1. Понятие права интеллектуальной собственности.
2. Принципы и функции права интеллектуальной собственности.
3. Понятие и содержание интеллектуальных прав.
4. Объекты прав на результаты интеллектуальной деятельности.
5. Институты права интеллектуальной собственности.
6. Система правовой охраны прав на результаты интеллектуальной деятельности.
7. Что представляют собой знаки охраны исключительных прав?
8. Каково содержание принципа конвенционного приоритета в сфере патентных прав?

Глава 11. Наследственное право

§1. Общие положения о наследовании.

§2. Наследование по завещанию.

§3. Наследование по закону.

§4. Приобретение наследства.

§5. Наследование отдельных видов имущества.

§1. Общие положения о наследовании

С марта 2002 г. порядок наследования определяется частью III Гражданского кодекса РФ. С принятием части III ГК РФ регулирование наследственных отношений в нашей стране стало более структурированным и обширным. Раздел V ГК РФ состоит из 5 глав, в которых содержатся нормы, регламентирующие:

1) общие положения (гл.61), включившие понятия наследования и наследства, нормы о порядке, принципах, основаниях наследования, времени и месте открытия наследства, наследниках и тех, кто не имеет права наследовать;

2) наследование по завещанию (гл.62) – нормы о видах завещаний, форме и об установленных законом ограничениях, о переходе прав, а также о порядке совершения, изменения, отмены и исполнения завещаний, признания их недействительными и о порядке толкования;

3) наследование по закону (гл.63) – об очереди наследников и о порядке их призвания к наследованию;

4) приобретение наследства (гл. 64) – о порядке, сроках, об особенностях принятия наследства, а также нормы, касающиеся охраны наследственного имущества, ответственности наследников, определения порядка пользования общей собственностью и ее раздела при наследовании несколькими лицами;

5) наследование отдельных видов имущества (гл. 65) – нормы, регулирующие особенности принятия отдельных видов имущества, например, таких специфических вещей, как оружие или государственные награды.

В рамках реформирования гражданского законодательства, в положения части III ГК РФ также были внесены изменения и дополнения. Глава 62 «Наследование по завещанию» пополнилась такими институтами, как «наследственный договор» и «совместное завещание супругов».

Изучение данной темы является важной составляющей получения юридического образования, так как нюансы получения наследства интересуют многих граждан, обращающихся за консультацией.

Значение темы для сотрудников органов внутренних дел также велико, учитывая их роль в делах о наследовании. В частности, при выявлении недостойных наследников, розыске безвестно пропавших

граждан, охране наследственного имущества, обеспечении сохранности и учете такого специфического имущества умершего, как оружие.

Рассмотрение темы начнем с общих положений, которые будут применяться как при наследовании по завещанию, так и по закону.

*Начать следует с разбора таких терминов, как **наследование; наследство; основания, время и место открытия наследства.***

Из статьи 1110 ГК РФ следует, что при наследовании имущество умершего переходит к другим лицам в порядке универсального правопреемства. То есть под **наследованием** понимается *переход имущества умершего к его правопреемникам.*

Под **универсальным правопреемством** законодатель понимает переход всего имущества наследодателя в неизменном виде к наследникам, что означает принятие наследниками одновременно всех прав и обязанностей наследодателя (за исключением тесно связанных с личностью и тех, переход которых в порядке наследования не допускается ГК РФ и иными законами). Данное правило может изменяться только в предусмотренных законом случаях.

Под **наследством** понимается *все имущество, а также права и обязанности, принадлежавшие наследодателю на праве собственности ко дню открытия наследства, за исключением тесно связанных с личностью или тех прав и обязанностей, передача которых не предусмотрена или прямо запрещена законом (например, права ссудополучателя, права членства).*

Открытием наследства (ст. 1113 ГК РФ) называется *возникновение наследственного правоотношения при наступлении определенных юридических фактов: а) смерти гражданина; б) объявления судом гражданина умершим.*

Момент смерти устанавливается на основании определенной совокупности биологических показателей, свидетельствующих о наличии необратимых изменений в организме человека. Таким образом, так называемая клиническая смерть или ситуации, когда жизнь человека поддерживается с помощью специальных аппаратов (искусственного дыхания, кровообращения и т.д.), не охватываются понятием смерти. При этом по общему правилу **факт смерти** устанавливается на основании медико-биологических данных и удостоверяется в свидетельстве о смерти, выдаваемом органом ЗАГС, однако он может быть установлен и в судебном порядке. В последнем случае в судебном решении должны быть указаны причины, по которым органы ЗАГС отказывали в регистрации события смерти, и те доказательства, которые подтвердили смерть лица в определенное время и при определенных обстоятельствах. Открытие наследства всегда происходит в определенном месте и в определенное время.

Исходя из ст. 1114 ГК РФ, **временем открытия наследства признается момент смерти гражданина, а при объявлении его умершим - день вступления в законную силу решения суда об объявлении**

его умершим, а в случае, когда в соответствии со ст. 45 ГК РФ днем смерти гражданина признан день его предполагаемой гибели, - день и момент смерти, указанные в решении суда.

Местом открытия наследства считается последнее место жительства наследодателя, а если оно неизвестно, то место нахождения большей части имущества или наиболее ценного имущества из наследственной массы.

Основаниями наследования с 1 июня 2019 г. выступают **завещание, наследственный договор и закон**, при этом к наследованию в силу наследственного договора применяются нормы о завещании. В соответствии с указанной статьей наследование по закону имеет место в случаях, когда и поскольку оно не изменено завещанием, а также в иных случаях, установленных ГК РФ (например, отмена завещание либо признание судом его недействительным).

Наследниками являются:

1) указанные в завещании граждане и юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации;

2) граждане, находящиеся в живых в момент открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства;

3) в случае отсутствия наследников как по завещанию, так и по закону, - Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования.

Не могут наследовать лица, признанные **недостойными наследниками**.

Согласно ст. 1117 ГК РФ, не могут наследовать ни по закону, ни по завещанию:

1) *граждане, которые своими умышленными противоправными действиями (что установлено приговором суда) пытались повлиять на получение ими или иными лицами наследства либо на увеличение доли в наследстве, либо на перераспределение наследственного имущества;*

2) *родители за детьми, в отношении которых они были лишены родительских прав;*

3) *граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.*

Исключением будет являться включение данных лиц в завещание уже после утраты ими права наследования. В случае, если указанные факты были выявлены уже после получения наследства, такие наследники должны возвратить все полученное, а также возместить расходы, если таковые были произведены для выполнения, например, завещательного отказа, либо при охране наследственного имущества.

Уяснение изложенных выше основ законодательства о наследовании необходимо для понимания и применения норм, регулирующих порядок передачи имущества умершего к его наследникам по завещанию или по закону.

§2. Наследование по завещанию

Каждый человек имеет право при жизни распорядиться своими активами на случай смерти. Любые распоряжения относительно своего имущества мы можем осуществить путем составления завещания. Наследование по завещанию является приоритетной формой передачи имущества умершего, и, соответственно, лица, указанные наследодателем, будут иметь приоритет перед наследниками по закону.

Законодатель определил правила составления завещания, указал виды завещаний, а также подробно регламентировал порядок наследования по закону в гл. 62 части III ГК РФ.

***Завещание** - это односторонняя сделка, предоставляющая физическим лицам право по своему усмотрению распорядиться принадлежащим им имуществом на случай смерти и порождающая права и обязанности после открытия наследства (ст. 1118 ГК РФ).*

Завещание должно быть совершено лично полностью дееспособным лицом в письменной форме с обязательным нотариальным удостоверением; составлено и подписано собственноручно наследодателем, а в случае, если это невозможно в силу физических недостатков или болезни, то подписано не заинтересованным в данном деле *рукоприкладчиком*. На завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения.

Завещание может быть составлено одним лицом либо супругами. Другие виды совместных завещаний не допускаются.

Завещатель имеет право распорядиться своим имуществом любым образом в отношении любых лиц и не обязан сообщать кому-либо о наличии или содержании завещания. В любой момент завещатель (один из супругов, заключивших совместное завещание) может изменить либо отменить свое завещание. Свобода завещания может ограничиваться только правилом, установленным ст. 1149 ГК РФ об обязательной доле в наследстве.

***Обязательными наследниками** вне зависимости от завещания или наследственного договора будут являться несовершеннолетние или нетрудоспособные дети, нетрудоспособные родители и иные иждивенцы умершего, которые независимо от содержания завещания, получают половину той доли наследства, которая причиталась бы им по закону.*

Законодатель предусмотрел несколько **видов завещаний**, каждый из которых имеет свои особенности совершения и удостоверения.

1. Нотариально удостоверенное завещание (ст. 1125 ГК РФ)

Это классическая и самая распространенная форма завещания, которое составляется наследодателем (супругами-наследодателями совместно) либо записывается с его слов нотариусом (лицом, имеющим право нотариальной подписи), собственноручно (при помощи рукоприкладчика) подписывается, заверяется нотариусом и вносится в реестр. В статье 1127 ГК РФ указаны лица, которые в определенных обстоятельствах могут подписывать завещания вместо нотариуса.

При составлении (заверении) завещания может присутствовать свидетель. При совершении совместного завещания супругов производится видеофиксация процедуры, если завещатели не высказали возражений. Все лица, участвующие в оформлении и удостоверении завещания, должны соблюдать его тайну.

2. Закрытое завещание (ст. 1126 ГК РФ)

Если наследодатель не желает знакомить кого-либо (в том числе и нотариуса) с содержанием своего завещания, то он может принести данное распоряжение в закрытом конверте и передать его нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Нотариус обязан принять конверт и в присутствии наследодателя и свидетелей запечатать его в другой конверт, на котором прописываются сведения о завещателе, месте и дате принятия завещания, личные данные свидетелей. При этом, как и при совершении открытого завещания, нотариус обязан разъяснить завещателю норму об обязательной доле в наследстве, внести завещание в специальный реестр и выдать наследодателю документ, подтверждающий принятие завещания.

Данное завещание считается действительным только при условии собственноручного его написания и подписания завещателем. Вскрывается такое завещание в течение 15 дней после получения нотариусом свидетельства о смерти завещателя в присутствии не менее двух незаинтересованных свидетелей и наследников. После оглашения нотариусом содержания закрытого завещания составляется протокол, в который записывается содержание завещания, подписываемый свидетелями и нотариусом. Подлинник завещания остается у нотариуса.

Частью 5 ст. 1126 ГК РФ предусмотрено **ограничение** о том, что *совместные завещания супругов, наследственные договоры, а также завещания, содержащие решение об учреждении наследственного фонда, не могут быть закрытыми.* Несоблюдение этого требования влечет ничтожность указанных завещаний и договоров.

3. Завещательные распоряжения правами на денежные средства в банках (ст. 1128 ГК РФ)

Наследодатель может распорядиться имеющимися у него на банковских счетах средствами, указав их в завещании либо оставив завещательное распоряжение в банке.

Оставленное в банке распоряжение должно быть собственноручно подписано наследодателем и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать распоряжения клиента относительно его счетов. Права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях

4. Завещание в чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1129 ГК РФ)

Законодатель предусмотрел возможность для лиц, находящихся в положении, угрожающем их жизни в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств, совершить завещание в простой письменной форме. Для того чтобы чрезвычайное завещание впоследствии было признано действительным, **необходимо соблюсти следующие условия:**

- завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. При этом неважно, на каком носителе оно будет выполнено;
- завещание должно быть совершено в присутствии двух свидетелей;
- завещание подлежит исполнению только при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах;
- завещание утрачивает силу, если завещатель, пережив чрезвычайные обстоятельства, в течение месяца после их отпадения не совершит завещание в какой-либо иной установленной законом форме.

5. Совместные завещания супругов

В 2018 г. в Гражданский кодекс РФ были включены нормы, предусматривающие возможность совершения лицами, состоящими в браке, совместного завещания.

Законодатель предоставил супругам возможность по обоюдному согласию распорядиться своим совместным имуществом, а также личным имуществом каждого из них на случай смерти. К данным завещаниям применяются общие нормы о завещании. *Особенностью данного завещания является то, что при его совершении нотариус должен совершить видеофиксацию процесса, если супруги не заявили возражений против данного действия. Кроме того, данное завещание не может быть передано нотариусу в закрытом виде или составлено в чрезвычайных обстоятельствах по правилам ст. 1129 ГК РФ.*

Совместное завещание супругов утрачивает силу в случае расторжения брака или признания брака недействительным как до, так и после смерти одного из супругов (ст. 1118 ГК РФ). Один из супругов в любое время, в том числе после смерти другого супруга, вправе совершить последующее завещание, а также отменить совместное завещание супругов. Нотариус обязан оповестить второго супруга при получении распоряжения об отмене завещания одним из них, равно как

и при получении последующего личного завещания второго супруга, без разглашения его содержания.

Совместное завещание супругов может иметь *взаимный* характер, когда супруги назначают наследником своего имущества друг друга и определяют лиц, к которому перейдет имущество после смерти пережившего супруга, и *невзаимный* характер, когда супруги назначают наследником своего имущества конкретное лицо (лиц), к которым перейдет имущество каждого супруга (доля в общем имуществе и личное имущество) как после умершего первым супруга, так и после пережившего супруга.

С июня 2019 г. наравне с завещанием действует также **институт наследственного договора**.

Наследственный договор может быть заключен наследодателем с любым (любыми) из лиц, которые могут призываться к наследованию по закону. Наследственный договор могут заключить и супруги со своими потенциальными наследниками, при этом договор утратит силу в случае расторжения брака или признания его недействительным. Договор можно заключить в отношении любого имущества наследодателя, в том числе того, которое будет приобретено в будущем.

В отличие от завещания наследственный договор является двусторонним соглашением, с условиями которого должны быть согласны наследники, являющиеся его второй стороной. При заключении договора у сторон возникают обязательственные правоотношения, которые носят строго личный характер. По сути, данный договор носит распорядительный характер и схож с завещательным возложением, так как его условия налагают на вторую сторону определенные обязательства. Например, позволить проживание в квартире наследодателя (которая перейдет после смерти в собственность второй стороны) определенных лиц.

Существенным условием наследственного договора является его предмет - любое имущество наследодателя. Кроме того, договор должен содержать условие о круге наследников и порядок перехода имущества к наследникам после смерти наследодателя. Наследственный договор может также содержать условие о душеприказчике. Права и обязанности по договору касаются порядка перехода прав и иных обязанностей. Так, наследодатель может возлагать на участвующих в наследственном договоре лиц, которые могут призываться к наследованию, обязанность совершить какие-либо не противоречащие закону действия имущественного или неимущественного характера, в том числе исполнить завещательные отказы или завещательные возложения [160, с. 32–36]. Наследодатель и наследник могут добавить к содержанию любые условия, не противоречащие закону, но расторгнуть договор в одностороннем порядке может только наследодатель, а наследник такого права не имеет.

Совершается такой договор обязательно в письменной форме с нотариальным удостоверением и, если стороны не высказали возражений, с видеофиксацией процедуры заключения и удостоверения договора. Отмена договора также производится в письменной форме, у нотариуса, на которого возлагается обязанность оповестить потенциального наследника о данном факте.

Наследственный договор не может быть совершен в закрытой форме или по правилам совершения чрезвычайного завещания. Заключение договора не исключает передачи части наследственного имущества обязательным наследникам.

Действующим ГК РФ введено понятие *наследственного фонда, являющегося* новым для российского гражданского права видом юридического лица, который создается после смерти своего учредителя и является наследником его имущества.

О создании наследственного фонда наследодатель должен заявить в своем завещании. Согласно ст. 123.20-1 ГК РФ, завещание, условия которого предусматривают создание наследственного фонда, должно включать в себя решение завещателя об учреждении наследственного фонда, указание на устав фонда, а также условия управления наследственным фондом. Такое завещание подлежит нотариальному удостоверению. Соответственно, данное решение не может быть выражено путем составления чрезвычайного завещания.

Таким образом, наследственный фонд имеет двойственную природу: во-первых, это юридическое лицо, создаваемое в организационно-правовой форме унитарной некоммерческой организации во исполнение завещания гражданина и на основе его имущества; во-вторых, это наследник по завещанию [169, с. 28-30], а, соответственно, нормы, регулирующие его правовой статус и деятельность, содержатся как в части I, так и в части III ГК РФ.

Нотариус, зарегистрировавший завещание, содержащее распоряжение о создании наследственного фонда, в течение трех дней после открытия наследства обязан направить в уполномоченный государственный орган заявление о государственной регистрации наследственного фонда. Так как, согласно ч.2 ст. 123.20-1 ГК РФ, наследственный фонд не подлежит регистрации по истечении одного года со дня открытия наследства, то законодатель предусмотрел также возможность создания наследственного фонда на основании решения суда по требованию душеприказчика или выгодоприобретателя наследственного фонда в случае, если нотариусом указанные обязанности в срок исполнены не были.

Завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения, без уведомления об этом указанных в завещании наследников.

Завещание может быть отменено полностью или в части путем составления нового завещания либо посредством подачи нотариусу распоряжения о его отмене. Если новое завещание не противоречит предыдущему, то будут действовать оба завещания. Если же новое завещание отменяет предыдущее, то наследование будет производиться по последнему завещанию. Несмотря на отмену или изменения, все завещания хранятся у нотариуса в наследственном деле.

Учитывая то, что завещание - это сделка, и по правилам, установленным Гражданским кодексом РФ, она может быть оспорена, вследствие чего завещание может быть признано судом недействительным (например, из-за недееспособности завещателя), то, несмотря на наличие нового завещания, наследование будет производиться по предыдущему, признанному действительной волей умершего. Недействительным может быть как завещание в целом, так и отдельные содержащиеся в нем завещательные распоряжения. Если признаются недействительными все либо единственное завещание в полном объеме, то наследование производится по правилам гл. 63 ГК РФ.

Исполнение завещание возлагается на наследников либо на указанное завещателем лицо – *душеприказчика*, которое выразило свое согласие путем подписи в завещании. Исполнение завещания производится по правилам, изложенным в ст. 1133-1136 ГК РФ.

В заключение данного параграфа рассмотрим два интересных института, известные еще в римском праве, которые могут использоваться наследодателем при составлении завещания.

Завещательный отказ. Согласно правилам, изложенным в ст. 1137 ГК РФ, завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников обязанность имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц – отказополучателей. Данные распоряжения должны выполняться за счет наследственной массы (в пределах стоимости перешедшего к наследнику имущества за вычетом долгов наследодателя) и могут заключаться в обязанности передать часть имущества в собственность, владение или пользование другому лицу, в приобретении для отказополучателя и передаче ему иного имущества, в выполнении для него определенной работы или оказании ему определенной услуги либо в осуществлении в пользу отказополучателя периодических платежей и иных подобных действий.

В таких случаях между наследниками и отказополучателями возникают обязательственные отношения, где они соответственно приобретают статус кредитора и должника. Право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам, если только в завещании не был подназначен иной отказополучатель на случай смерти или отказа основного.

Завещательное возложение так же, как и завещательный отказ дает возможность наследодателю обязать будущих наследников вы-

полнить определенные распоряжения. В отличие от завещательного отказа, в данном случае завещатель оставляет распоряжение как имущественного, так и неимущественного характера, которое направлено на осуществление общепольной либо иной не противоречащей закону цели.

Данные веления могут касаться действий по погребению наследодателя, уходу за оставшимися после его смерти животными, а также быть связаны с благотворительными, культурными или научными проектами.

Как и в случае с завещательным отказом, исполнение производится за счет завещателя, то есть финансируется из наследственной массы. Однако требовать исполнения данных действий могут любые заинтересованные лица, исполнитель завещания или другие наследники.

Если наследник, которому поручено исполнить волю умершего, отказывается ее выполнить либо выполняет ненадлежащим образом, то он лишается своей части наследства. Доля такого наследника может быть передана другим наследникам вместе с обязанностью исполнить изложенные в завещании завещательное возложение или завещательный отказ.

§3. Наследование по закону

В случае отсутствия завещания либо признания его недействительным, наследование производится по правилам, установленным гл. 63 ГК РФ.

Наследники по закону призываются к наследованию в порядке очередности. Гражданский кодекс РФ предусмотрел 7 очередей наследования. Однако дополнительно в качестве наследников восьмой очереди могут призываться нетрудоспособные лица, находившиеся на иждивении наследодателя и не входящие в основной круг наследников по закону. Кроме того, в качестве специфического наследника девятой очереди можно назвать государство (либо муниципальные образования), принимающее в наследство выморочное (не имеющее наследников либо не принятое ими) имущество.

Наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей. То есть наследники второй очереди могут призываться к наследованию только в случае отсутствия наследников первой очереди либо в случае отказа (непринятия) их от наследства, признания их недостойными наследниками. Очереди составлены с учетом степеней родства (за исключением права наследования супругов) наследников и наследодателей, которая определяется числом рождений от общего предка.

Кроме определения основных наследников в первых трех очередях подназначены **наследники по праву представления**, которые

наследуют в случае смерти указанных наследников до или одновременно с наследодателем.

Рассмотрим данное правило на примере первой очереди. Согласно ст. 1142 ГК РФ, **наследниками первой очереди** по закону являются *дети, супруг и родители наследодателя*. В том случае, если указанные лица умерли до открытия наследства или одновременно с наследодателем, то по праву представления за них будут наследовать их потомки. То есть, например, за детей наследодателя - их дети или внуки, то есть внуки или правнуки наследодателя. Сами же по себе внуки и правнуки наследодателя не включены в очереди наследников и при жизни родителей наследниками своих бабушек и дедушек в случае наследования по закону не являются.

Наследниками второй очереди по закону являются полнородные и неполнородные (то есть имеющие общих обоих или одного родителя) братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери. По праву представления в данной очереди будут наследовать племянники и племянницы наследодателя.

Наследниками третьей очереди будут являться дяди и тети наследодателя, а по праву представления - двоюродные братья и сестры наследодателя.

В качестве наследников **четвертой очереди** призываются прадедушки и прабабушки наследодателя.

Наследниками **пятой очереди** будут являться дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки).

В качестве наследников **шестой очереди** законодатель назвал таких родственников, как дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

При отсутствии всех вышеперечисленных **наследниками седьмой очереди** могут стать не связанные родством, но социально близкие наследодателю лица: пасынки, падчерицы, отчим и мачеха.

Следует указать также такую «мобильную» очередь наследников, как иждивенцы наследодателя, призываемые в качестве обязательных наследников к наследованию вместе с той очередью, которая принимает наследство. В случае же отсутствия других наследников, они призываются к наследованию самостоятельно как **наследники восьмой очереди**.

Отдельно, ст. 1150 ГК РФ законодатель определил права пережившего супруга при наследовании, указав, что право наследования не умаляет его права на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их совместной собственностью.

Кратко рассмотрев теоретические вопросы наследования по завещанию и закону, перейдем к более практическим вопросам о том, как именно переходят права на наследственное имущество от умершего к его наследникам.

§4. Приобретение наследства

Рассмотрим правила приобретения наследства и некоторые особые, установленные законом правила, которые необходимо соблюсти, принимая в наследство отдельные виды имущества.

Для того чтобы приобрести права на имущество наследодателя наследник (наследники) должен принять его. Согласно Основам законодательства о нотариате (ст.62), наследник должен подать нотариусу заявление о принятии наследства или отказе от него [33]. После принятия заявления, нотариус выдает свидетельство о праве на наследование (ст.1162 ГК РФ). Свидетельство о праве на наследство выдается наследникам в любое время по истечении 6 месяцев со дня открытия наследства. В случае, если имеются достоверные данные о том, что иных наследников, кроме подавших заявление, нет, свидетельство может быть выдано до истечения 6-месячного срока.

Невозможно принятие наследства по частям, выборочно, под условием и с оговорками. В случае если наследников несколько, каждый должен заявить о принятии наследства самостоятельно. *Принятое наследство принадлежит наследникам со дня открытия наследства, независимо от времени принятия и регистрации прав.*

Помимо непосредственного принятия путем подачи заявления, законодатель предусмотрел варианты фактического принятия наследства, к которым относятся следующие действия наследника:

1) *вступление во владение или в управление наследственным имуществом. Такое может произойти, например, когда имущество было передано наследодателем еще до смерти;*

2) *принятие мер по сохранению и защите наследственного имущества от посягательств или притязаний третьих лиц;*

3) *оплата счетов на содержание наследственного имущества;*

4) *погашение долгов наследодателя или получение от третьих лиц причитавшихся наследодателю денежных средств.*

Для принятия наследства законом установлен срок в 6 месяцев со дня открытия наследства. Кроме того, предусмотрено еще два срока для последующих наследников. В случае принятия наследства вследствие отказа предшествующих наследников, срок в 6 месяцев начинает истекать с момента такого отказа. Лица, для которых право наследования возникает только вследствие непринятия наследства другим наследником, могут принять наследство в течение трех месяцев со дня окончания общего срока принятия.

В случае пропуска наследником установленного законом срока принятия, суд может восстановить данный срок или признать наследника принявшим наследство, если он смог доказать, что не знал и не мог знать о факте открытия наследства либо пропустил срок по иным, заслуживающим уважения обстоятельствам и обратился с заявлением в суд в течение 6 месяцев с того момента, как ему стало известно о смерти наследодателя, либо причины пропуска этого срока отпали.

Как отмечалось выше, наследник может не принимать наследство, написав заявление об отказе в принятии. Такой отказ может быть сделан в пользу иных наследников по закону или завещанию, если в самом завещании не были подназначены иные наследники, либо без подобных указаний. Не допускается отказ: в пользу лиц, не являющихся наследниками; с оговорками или под условием; от части наследства.

*Статьей 1156 ГК РФ предусмотрено **правило перехода наследственных прав** в случае смерти наследника, не успевшего принять наследство.* Если призванный к наследованию наследник после открытия наследства умирает, не успев принять его, то право на принятие его части наследства переходит к его наследникам. Такой переход называется **наследственной трансмиссией**. Если оставшаяся после смерти наследника часть срока, установленного для принятия наследства, составляет менее трех месяцев, она удлинняется до трех месяцев. Право на получение обязательной доли в порядке трансмиссии не переходит.

В случае если наследственное имущество переходит к нескольким наследникам без указания долей, то к нему будут применяться правила общей долевой собственности. К данному имуществу будут применяться правила гл.16 ГК РФ. Это касается и преимущественного права на недвижимое имущество сособственника и лица, проживавшего в доме или квартире, и приращения долей и возмещения другим наследникам стоимости доли, превышающей размер причитавшейся конкретному наследнику. (Все эти правила известны вам из Общей части гражданского права, в связи с этим останавливаться на них в данном параграфе не будем.) При этом наследники могут самостоятельно изменить статус общего имущества, заключив соглашение о его разделе.

Исполнитель завещания и нотариус должны принимать меры по охране наследственного имущества. В целях охраны нотариус производит:

- опись наследственного имущества (при этом он может делать запросы в кредитные учреждения о наличии счетов на имя наследодателя);
- по запросу наследников – оценку включенного в опись имущества;
- внесение в депозит входящие в состав наследства деньги;

- передает на хранение в банк валютные ценности и драгоценные металлы, ценные бумаги;
- уведомляет федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в сфере оборота оружия, о входящем в состав наследства оружии;
- передает на хранение наследникам (иному лицу) имущество, не нуждающееся в управлении;
- заключает договоры доверительного управления в отношении имущества, требующего управления (например, предприятия).

Необходимые расходы, вызванные предсмертной болезнью наследодателя, расходы на его достойные похороны, включая необходимые расходы на оплату места погребения наследодателя, расходы на охрану наследства и управление им, а также расходы, связанные с исполнением завещания, возмещаются за счет наследства в пределах его стоимости.

Такие расходы возмещаются до уплаты долгов кредиторам наследодателя и в пределах стоимости перешедшего к каждому из наследников наследственного имущества. При этом в первую очередь возмещаются расходы, вызванные болезнью и похоронами наследодателя, во вторую - расходы на охрану наследства и управление им и в третью - расходы, связанные с исполнением завещания. На данные цели также до истечения срока принятия наследства можно получить денежные средства наследодателя, находящиеся на счетах в банках.

Еще одно важное правило, сопровождающее принятие наследства заключается в том, что наследники должны отвечать в пределах стоимости перешедшей к ним доли наследства по долгам наследодателя. Соответственно, кредиторы наследодателя вправе предъявить свои требования в пределах сроков исковой давности к принявшим наследство наследникам.

§5. Наследование отдельных видов имущества

В заключительной главе (гл.65), входящей в состав части III ГК РФ, содержатся нормы, регулирующие принятие в наследство *отдельных видов имущества*.

1. В случае наследования пая участника товарищества, общества или кооператива, наследник может стать участником данных юридических лиц. Однако, если в уставе общества, производственного кооператива или товарищества указано, что наследники члена могут быть приняты только с согласия других участников и в таком согласии ему было отказано, то наследник имеет право получить действительную стоимость пая (доли) наследодателя. Наследнику не может быть отказано в приеме в члены потребительского кооператива.

2. При наследовании предприятия преимущество будет иметь наследник, имеющий статус индивидуального предпринимателя или юридического лица, с выплатой компенсации другим наследникам.

3. При наследовании имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства, наследник имеет право на получение в течение года компенсации, соразмерной доли наследодателя (а доли участников там являются равными), либо может быть принят в члены хозяйства без выплаты компенсации.

4. Принятие в наследство ограниченных в обороте вещей. Если в наследственную массу входит огнестрельное оружие, взрывчатые вещества или иные ограниченные к обороту вещи, то они изымаются (или передаются нотариусом) для ответственного хранения федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в сфере оборота оружия, либо органами внутренних дел до получения наследником разрешения на владение ими. Если такое разрешение получено не будет, то в соответствии с Федеральным законом «Об оружии» (ст. 20) [59] данные вещи должны быть реализованы, а деньги, за вычетом расходов на хранение и реализацию, переданы наследникам.

5. При наследовании земельного участка несколькими наследниками следует иметь в виду, что раздел такого участка возможен только с учетом минимальной доли, установленной для данного участка в зависимости от его целевого назначения. Например, в п.2 ст.4 Федерального закона «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения» указано, что площадь участка, находящего в собственности одного лица, устанавливается законами субъекта и не может быть меньше 10 % общей площади сельскохозяйственных угодий, расположенных на территории одного муниципального района [65].

6. Право на получение подлежавших выплате наследодателю, но не полученных им при жизни денежных средств, составлявших ему средства к существованию (зарплата, пенсия, пособие по инвалидности и др.), принадлежит проживавшим с ним совместно членам семьи и иждивенцам наследодателя.

7. Государственные награды, которых был удостоен наследодатель, не входят в состав наследства и, согласно Указу Президента от 7 сентября 2010 г. № 1099 [75], могут передаваться на хранение родственникам умершего либо в государственные музеи.

Подводя итог, отметим, что законодатель достаточно подробно регламентировал отношения наследования, выделил институты наследования по завещанию и по закону, определил сроки и порядок принятия наследства, время и место открытия наследства, учел все нюансы принятия в наследство отдельных видов имущества и указал на особенности принятия наследства отдельными категориями наследников. Несмотря на такое детальное регулирование наследственных отношений Гражданским кодексом РФ, в некоторых случаях придется обратиться за дополнительными разъяснениями к нормам иных зако-

нов, например, к Основам законодательства о нотариате, ФЗ «Об оружии» и др., а также к толкованию Верховным Судом [119] правил применения законов, связанных с наследованием, и к комментариям законодательства [148].

Вопросы для самоконтроля

1. Общие положения наследственного права.
2. Каков порядок наследования по завещанию?
3. Каков порядок наследования по закону?
4. Каков порядок наследования путем создания наследственного фонда?
5. Каков порядок приобретения наследства?
6. Особенности наследования отдельных видов имущества.

Литература

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020.

2. Всеобщая декларация прав человека (принята Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948).

3. Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм, заключена в Женеве 29.10.1971 // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами, М., 1979. Вып. XXXIII, с. 95.

4. Всемирная конвенция об авторском праве, пересмотренная в Париже 24.07.1971 // Собрание Постановлений Правительства СССР. 1973. № 24, ст. 139.

5. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886 // Бюллетень международных договоров. 2003. № 9, с. 3.

6. Конвенция, учреждающая всемирную организацию интеллектуальной собственности, подписана в Стокгольме 14.07.1967, изм. 02.10.1979. Текст Конвенции официально опубликован не был.

7. Конвенция по охране промышленной собственности, заключена в Париже 20.03.1883 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1996. № 2.

8. Соглашение между Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации и Министерством труда социальной защиты Республики Беларусь, Министерством здравоохранения Республики Беларусь, Министерством финансов Республики Беларусь о применении договора между Российской Федерацией и Республикой Беларусь о сотрудничестве в области социального обеспечения от 24.01.2006 (Заключено в г. Минске 15.03.2011). Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

9. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): федер. закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 1994. № 32, ст. 3301.

10. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): федер. закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 1996. № 5, ст. 410.

11. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья): федер. закон от 26.11.2001 № 146-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2001. № 49, ст. 4552.

12. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая): федер. закон от 18.12.2006 № 230-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2006. № 52 (1 ч.), ст. 5496.

13. Градостроительный кодекс Российской Федерации: федер. закон от 29.12.2004 № 190-ФЗ.

14. Воздушный кодекс Российской Федерации: федер. закон от 19.03.1997 № 60-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 1997. № 52, ст. 1383.

15. Жилищный кодекс Российской Федерации: федер. закон от 29.12.2004 № 188-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2005. № 1 (ч. 1), ст. 14.

16. Земельный кодекс Российской Федерации: федер. закон от 25.10.2001 № 136-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2001. № 44, ст. 4147.

17. Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации: федер. закон от 07.03.2001 № 24-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2001. № 11, ст. 1001.

18. Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации: федер. закон от 30.04.1999 № 81-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 1999. № 18, ст. 2207.

19. Семейный кодекс Российской Федерации: федер. закон от 29.12.1995 № 223-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 1996. № 1, ст. 16.

20. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: фед. закон от 18.12.2001 № 174-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

21. О полиции: федер. закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2011. № 7, ст. 900.

22. О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: федер. закон от 30.11.2011 № 342-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2011. № 49 (Ч. I), ст. 7020.

23. О социальных гарантиях сотрудникам органов внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: федер. закон от 19.07.2011 № 247-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2011. № 30 (ч. 1), ст. 4595.

24. О защите прав потребителей: закон от 07.02.1992 № 2300-1 // ВСНД и ВС РФ. 1992. № 15, ст. 766.

25. О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд: федер. закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2013. № 14, ст. 1652.

26. О государственной регистрации недвижимости: федер. закон от 13.07.2015 № 218-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2015. № 29 (ч. I), ст. 4344.

27. О рынке ценных бумаг: федер. закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 1996. № 17, ст. 1918.

28. О Центральном банке Российской Федерации (Банке России): федер. закон от 10.07.2002 № 86-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2002. № 28, ст. 2790.

29. О банках и банковской деятельности: федер. закон от 02.12.1990 № 395-І. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

30. О потребительском кредите (займе): федер. закон от 21.12.2013 № 353-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2013. № 51, ст. 6673.

31. О национальной платежной системе: федер. закон от 27.06.2011 № 161-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2011. № 27, ст. 3872.

32. О несостоятельности (банкротстве): федер. закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2002. № 43, ст. 4190.

33. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462-1) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 10, ст. 357.

34. О внеуличном транспорте и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: федер. закон от 29.12.2017 № 442-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

35. О транспортно-экспедиционной деятельности: федер. закон от 30.06.2003 № 87-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2003. № 27 (ч. І), ст. 2701.

36. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей: фед. закон от 08.08.2001г. № 129-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2001. № 33, ст. 3431.

37. О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации: федер. закон от 29.07.2017 № 259-ФЗ.

38. О почтовой связи: федер. закон от 17.07.1999 № 176-ФЗ.

39. О публично-правовых компаниях в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: федер. закон от 03.07.2016 № 236-ФЗ: ред. от 07.04.2020. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

40. О некоммерческих организациях: федер. закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 1996. № 3, ст. 145.

41. О науке и государственной научно-технической политике: федер. закон от 23.08.1996 № 127-ФЗ.

42. О государственном оборонном заказе: федер. закон от 29.12.2012 № 275-ФЗ.

43. О федеральном бюджете на 2020 год и плановый период 2021 и 2022 годов: федер. закон от 02.12.2019 № 380-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2019. № 52 (ч. I-V), ст. 7464.

44. О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера: федер. закон от 21.12.1994 № 68-ФЗ: Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

45. О лицензировании отдельных видов деятельности: федер. закон от 04.05.2011 № 99-ФЗ.

46. О противодействии терроризму: федер. закон от 06.03.2006 № 35-ФЗ. Доступ из справ. правовой системы «КонсультантПлюс».

47. О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма: федер. закон от 07.08.2001 № 115-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

48. О государственной компании «Российские автомобильные дороги» и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: федер. закон от 17.07.2009 № 145-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

49. О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд: федер. закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

50. О финансовой аренде (лизинге): федер. закон от 29.10.1998 № 164-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 1998. № 44, ст. 5394.

51. О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: федер. закон от 30.11.2011 № 342-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2011. № 49 (ч. I), ст. 7020.

52. О противодействии коррупции: федер. закон от 25.12.2008 № 73-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

53. О государственной гражданской службе Российской Федерации: федер. закон от 27.07.2004 № 79-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

54. Об образовании в Российской Федерации: федер. закон от 29.12.2012 № 273-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2012. № 53 (ч. I), ст. 7598.

55. Об акционерных обществах: федер. закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2001. № 33, ст. 3423.

56. Об архитектурной деятельности в Российской Федерации: федер. закон от 17.11.1995 № 169-ФЗ.

57. Об обществах с ограниченной ответственностью: федер. закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 1998. № 7, ст. 785.

58. Об информации, информационных технологиях и о защите информации: федер. закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

59. Об оружии: федер. закон от 13.12.1996 № 150-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 1996. № 51, ст. 5681.

60. Об организации страхового дела в Российской Федерации: закон РФ от 27.11.1992 № 4015-1. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

61. Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, сотрудников войск национальной гвардии Российской Федерации, сотрудников органов принудительного исполнения Российской Федерации: федер. закон от 28.03.1998 № 52-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

62. Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств: федер. закон от 25.04.2002 № 40-ФЗ // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

63. Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации: федер. закон от 29.11.2010 № 326-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

64. Об актах гражданского состояния: федер. закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 1997. № 47, ст. 5340.

65. Об обороте земель сельскохозяйственного назначения: федер. закон от 24.07.2002 № 101-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

66. Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации: фед. закон от 25.06.2002 № 73-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

67. Об образовании в Российской Федерации: федер. закон от 29.12.2012 № 273-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

68. Об основах туристской деятельности в Российской Федерации: федер. закон от 24.11.1996 № 132-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

69. Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации: федер. закон от 10.01.2003 № 198-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2003. № 2, ст. 170.

70. Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта: федер. закон от 08.11.2007 № 259-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2007. № 46, ст. 5555.

71. Технический регламент о безопасности зданий и сооружений: федер. закон от 30.12.2009 № 384-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2010. № 1, ст. 5.

72. О внесении изменений в Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»: федер. закон от 02.12.2019 № 400-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2019 (ч. V). № 49, ст. 6959.

73. О внесении изменений в статью 256 части первой и часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации: федер. закон от 19.07.2018 № 217-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 2018. № 30, ст. 4552.

74. О жилищных правоотношениях в Хабаровском крае: закон Хаб. края от 13.10.2005 № 315. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

75. О мерах по совершенствованию государственной наградной системы Российской Федерации: указ Президента РФ от 07.09.2010 № 1099 // Собр. законодательства РФ. 2010. № 37, ст. 4643.

76. Об упорядочении расчетов за сельскохозяйственную продукцию и продовольственные товары: указ Президента РФ от 22.09.1993 № 1401. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

77. Об утверждении Положения о Министерстве внутренних дел Российской Федерации и Типового положения о территориальном органе Министерства внутренних дел Российской Федерации по субъекту Российской Федерации: указ Президента РФ от 21.12.2016 № 699. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

78. О Едином государственном реестре юридических лиц: пост. Правительства РФ от 19.06.2002 № 438 // Собрание законодательства РФ. 2002. № 26, ст. 2585.

79. Об утверждении перечня технически сложных товаров: пост. Правительства РФ от 10.11.2011 № 924. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

80. Об утверждении Правил предоставления медицинскими организациями платных медицинских услуг: пост. Правительства РФ от 04.10.2012 № 1006. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

81. Об утверждении Положения о признании помещения жилым помещением, жилого помещения непригодным для проживания, многоквартирного дома аварийным и подлежащим сносу или реконструкции, садового дома жилым домом и жилого дома садовым домом: пост. Правительства РФ от 28.01.2006 № 47. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

82. Об утверждении Правил пользования жилыми помещениями: приказ Минстроя России от 14.05.2021 № 292/пр. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

83. Об утверждении Типового договора социального найма жилого помещения: пост. Правительства РФ от 21.05.2005 № 315 // Собр. законодательства РФ. 2005. № 22, ст. 2126.

84. О внесении изменений в Правила предоставления единовременной социальной выплаты для приобретения или строительства жилого помещения сотрудникам органов внутренних дел Российской Федерации, лицам, проходящим службу в войсках национальной гвардии Российской Федерации и имеющим специальные звания полиции, а также иным лицам, имеющим право на получение такой выплаты: пост. Правительства РФ от 21.06.2021 № 954. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

85. Об утверждении Правил выпуска и реализации государственных жилищных сертификатов в рамках реализации ведомственной целевой программы «Оказание государственной поддержки гражданам в обеспечении жильем и оплате жилищно-коммунальных услуг» государственной программы Российской Федерации «Обеспечение доступным и комфортным жильем и коммунальными услугами граждан Российской Федерации»: пост. Правительства РФ от 21.03.2006 № 153. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

86. О порядке дальнейшего использования или уничтожения наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, или их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, а также инструментов и оборудования, которые были конфискованы или изъяты из незаконного оборота либо дальнейшее использование которых признано нецелесообразным: пост. Правительства РФ от 18.06.1999 № 647. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

87. Об утверждении Правил продажи товаров по договору розничной купли-продажи, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование потребителя о безвозмездном предоставлении ему товара, обладающего этими же основными потребительскими свойствами, на период ремонта или замены такого товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих обмену, а также о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации: пост. Правительства РФ от 31.12.2020 № 2463. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

88. Правила хранения, учета и передачи вещественных доказательств по уголовным делам: пост. Правительства РФ от 08.05.2015 № 449. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

89. Об организации деятельности в органах внутренних дел Российской Федерации по обеспечению сохранности и учета вещественных доказательств и иных изъятых предметов и документов: приказ МВД России от 30.12.2016 № 946. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

90. Об утверждении инструкции о порядке хранения вещей, явившихся орудиями совершения или предметами административного правонарушения, и документов, имеющих значение доказательств по делу об административном правонарушении: приказ МВД РФ от 31.12.2009 № 1025: ред. от 14.09.2020 № 644. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

91. Об утверждении Порядка обеспечения сохранности найденных и сданных в органы внутренних дел Российской Федерации документов, вещей, кладов, ценностей и другого имущества, их возврата законным владельцам либо передачи в соответствующие государственные или муниципальные органы: приказ МВД РФ от 16.11.2012 № 1040. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

92. Вопросы организации защиты чести и достоинства, а также деловой репутации в системе МВД России: приказ МВД РФ от 02.10.2012 № 900.

93. Об утверждении Типового положения о территориальном органе Министерства внутренних дел Российской Федерации на районном уровне: приказ МВД России от 05.06.2017 № 355. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

94. Об утверждении Типового положения о линейном отделе Министерства внутренних дел Российской Федерации на железнодорожном, водном и воздушном транспорте: приказ МВД России от 15.06.2011 № 636. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

95. Об утверждении Порядка сообщения в системе МВД России о получении подарка в связи с протокольными мероприятиями, служебными командировками и другими официальными мероприятиями, участие в которых связано с исполнением служебных (должностных) обязанностей, его сдачи, оценки и реализации (выкупа): приказ МВД России от 01.06.2017 № 334. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

96. Об утверждении Порядка организации работы по обязательному государственному страхованию жизни и здоровья сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации»: приказ МВД РФ от 27.09.2021 № 707. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

97. Об утверждении Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования бакалавриат по направлению подготовки 40.03.01 Юриспруденция: приказ Минобрнауки Росс. Федерации от 13.08. 2020 № 1011. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

98. Об утверждении Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования бакалавриат по направлению подготовки 40.03.02 Обеспечение законности и правопорядка:

приказ Минобрнауки РФ от 27.07.2021 № 677. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

99. Об утверждении Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования специалитет по специальности 40.05.01 Правовое обеспечение национальной безопасности: приказ Минобрнауки Российской Федерации от 31.08.2020 № 1138. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

100. Об эмиссии банковских карт и об операциях, совершаемых с использованием платежных карт: положение Банка России от 24.12.2004 № 266-П. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

101. О правилах осуществления перевода денежных средств: положение Банка России от 29.06.2021 № 762-П. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

102. О правилах наличных расчетов: указания Банка России от 09.12.2019 № 5348-У. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

103. О платежной системе Банка России: положение Банка России от 24.09.2020 № 732-П. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

104. ГОСТ 15.101-98. Межгосударственный стандарт. Система разработки и постановки продукции на производство. Порядок выполнения научно-исследовательских работ: пост. Госстандарта РФ от 03.09.1999 № 286-ст.

Судебная практика

105. Постановление Конституционного Суда РФ от 27.10.2015 № 28-П. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

106. Постановлением Конституционного Суда РФ от 25.01.2001 № 1-П «По делу о проверке конституционности положения пункта 2 статьи 1070 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан И.В. Богданова, А.Б. Зернова, С.И. Кальянова и Н.В. Труханова». Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

107. Постановление Конституционного Суда РФ от 27.06.2000 № 11-П «По делу о проверке конституционности положений части первой статьи 47 и части второй статьи 51 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина В.И. Маслова». Доступ из справ.правовой системы «КонсультантПлюс».

108. Постановление Конституционного Суда РФ от 16.06.2009 № 9-П «По делу о проверке конституционности ряда положений статей 24.5, 27.1, 27.3, 27.5 и 30.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пункта 1 статьи 1070 и абзаца третьего статьи 1100 Гражданского кодекса Российской Федерации».

и статьи 60 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан М.Ю. Карелина, В.К. Рогожкина и М.В. Филандрова». Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

109. Постановление Конституционного Суда РФ от 29.11.2019 № 38-П «По делу о проверке конституционности положений статей 1070 и 1100 Гражданского кодекса Российской Федерации и статьи 22 Федерального закона «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних» в связи с жалобой гражданки А.». Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

110. О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей: пост. Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 № 17.

111. О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой ГК РФ: пост. Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25.

112. О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц: пост. Пленума Верховного Суда РФ от 24.02.2005 № 3 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2005. № 4.

113. О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности: пост. Пленума Верховного Суда РФ от 29.09.2015 № 43. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

114. О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств: пост. Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

115. О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации: пост. Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

116. О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав: пост. Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 22 от 29.04.2010. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

117. О некоторых вопросах разрешения споров, связанных с поручительством: пост. Пленума Высшего Арбитражного Суда России от 12.07.2012 № 42. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

118. О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора: пост. Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 № 49 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2019. № 2.

119. О судебной практике по делам о наследовании: пост. Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 № 9 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2012. № 7.

120. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 № 165 «Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными» // Вестник ВАС РФ. 2014. № 4.

121. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 24.01.2000 № 51 «Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда» // Вестник ВАС РФ. 2000. №3.

122. Обзор по отдельным вопросам судебной практики, связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространению на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» от 21.04.2020 № 1. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

123. Решение Арбитражного суда Пермского края от 01.12.2020 по делу № А50-3204/2020//sudact.ru/arbitral/doc/.

124. Постановление ФАС Поволжского округа от 05.04.2010 по делу № А12-10533/2009. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

125. Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 24.03.2021 № Ф07-1019/2021 по делу № А56-17193/2020. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

126. Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 24.08.2016 по делу № А73-15135/2015. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

127. Апелляционное определение судебной коллегии по гражданским делам Томского областного суда от 21.09.2018 по делу № 33-3031/2018. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

128. Обзор практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с расчетами (без участия банков): письмо ВАС РФ от 28.11.1996. № С2-7/ОП-706. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

129. Обзор практики рассмотрения споров, связанных с использованием аккредитивной и инкассовой форм расчетов: инф. письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 15.01.1999 № 39 // Вестник ВАС РФ. 1999. № 4.

130. О некоторых вопросах судебной практики, возникающих при рассмотрении споров, связанных с договорами на оказание правовых услуг: письмо Президиума ВАС РФ от 29.09.1999 № 48. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

131. Обзор практики разрешения споров по договору комиссии». Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

132. Обзор судебной практики по делам о страховании // URL: https://studwood.ru/7014/sudebnaya_praktika

Учебная и научная литература

133. Белов В.А. Гражданское право: Общая и Особенная части: учебник. М., 2003.
134. Брагинский М.И. Договор страхования. М., 2000.
135. Валеев Д.Х. Глава 41: Перевозка и иные транспортные обязательства // Гражданское право: учебник: в 3 т. / под ред. А.П. Сергеева. М., 2010. Т. 2.
136. Гаврилов Е.В. Компенсация морального вреда юридическим лицам в Российской Федерации: прошлое и настоящее // Судья. 2016. № 11.
137. Гражданское право: учебник / под общ. ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгало и В.А. Плетнева. М., 1998.
138. Гражданское право: учебник: в 2 т. / под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2017.
139. Гражданское право: учебник: в 2 т. / под ред. Б.М. Гонгало. М.: Статут, 2016.
140. Гражданское право: учебник: в 4 т. / отв. ред. Е.А. Суханов. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2006.
141. Гражданское право: учебник: ч. 2 / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 1997.
142. Гражданское право: учебник / отв. ред. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. М., 2007.
143. Гражданское право: учебник. Т. II / под ред. О.Н. Садикова. М.: ИНФРА-М, 2006.
144. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая: текст, комментарии, алфавитно-предметный указатель / под ред. О.М. Козырь, А.Л. Маковского, С.А. Хохлова. М.: Международный центр финансово-экономического развития, 1996.
145. Гражданское право: учебник / под ред. М.М. Рассолова, П.В. Алексия, А.Н. Кузбагарова. 4-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2011.
146. Гражданское право: Общая и Особенная части: учебник / В.А. Белов. М., 2003.
147. Гражданское право: учебник. Ч.1. / под ред. В.П. Камышанского, Н.М. Коршунова, В.И. Иванова. М., 2012.
148. Гришаев С.П. Постатейный комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации // Подготовлен для системы «КонсультантПлюс», 2018.
149. Грибанов В.П. Сроки в гражданском праве. М., 1967.
150. Грибанов В.П. Ответственность за нарушение гражданских прав и обязанностей // Осуществление и защита гражданских прав. М., 2000.
151. Даль В.И. Толковый словарь русского языка. Современная версия. М., 2001.

152. Данилин С.Н., Борисов А.Н. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса РФ. М., 2017.
153. Иванчук А.И. Гражданское право: Общая часть. М., 2014.
154. Иоффе О.С. Избранные труды. Т. III. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2004.
155. Иоффе О.С. Обязательственное право. М.: Юрид. лит., 1975.
156. Йеринг Р. Юридическая техника. СПб., 1906.
157. Кабалкин А.Ю. Гражданско-правовой договор в сфере обслуживания. М., 1980.
158. Кабалкин А.Ю. Услуги в системе отношений, регулируемых гражданским правом // Государство и право. 1994. № 8-9. С.79-88.
159. Кархалев Д.Н. Совместное завещание в наследственном праве // Наследственное право. 2020. № 1. С. 12–15.
160. Кархалев Д.Н. Наследственный договор // Нотариус. 2020. № 2. С. 32–36.
161. Кротов М.В. Обязательства по оказанию услуг в советском гражданском праве: учеб. пособие. Л., 1990.
162. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации: учеб.-практ. пособие / под ред. С.А. Степанова. 4-е изд. М.: Проспект; Екатеринбург: Институт частного права, 2015.
163. Корякин В.М., Кудашкин А.В. Жилищная энциклопедия военнослужащих, граждан, уволенных военной службы, и членов их семей. М., 2017.
164. Лазарев В.В. Общая теория права и государства: учебник. М., 2005.
165. Логвина Н.В. Правовое регулирование страхования в РФ: дис. канд. юрид. наук. М., 1998.
166. Малеин Н.С. Правонарушение: понятие, причины, ответственность. М., 1985.
167. Машенцева Г.А. Экономическая трактовка фактов выполнения научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ в бухгалтерском учете // Успехи современного естествознания. 2014. № 11-1. С. 68-72.
168. Мейер Д.И. Русское гражданское право: в 2-х ч.; по испр. и доп. 8-му изд., 1902. Изд. 3-е, испр. М.: Статут, 2003.
169. Муратова А.Р. О некоторых аспектах создания наследственного фонда // Гражданское право. 2020. № 1. С. 28-30.
170. Ожегов С.И. Словарь русского языка / под общ. ред. Л.И. Скворцова. 25-е изд., испр. и доп. М.: Оникс; «Мир и образование», 2007.
171. Омельченко О.А. Римское право: учебник. М.: Эксмо, 2007.

172. Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части четвертой: учеб пособие / под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2019. - 926 с.

173. Проект Федерального закона «О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации (в части совершенствования гражданско-правового регулирования лизинговой деятельности)» (подготовлен Минфином России) (не внесен в ГД ФС РФ, текст по состоянию на 12.09.2018). Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

174. Райхер В.К. Общественно-исторические типы страхования. М.-Л., 1947.

175. Словарь русского языка: в 4-х т. / под ред. А.П. Евгеньевой. 4-е изд. М.: Рус. яз.; Полиграфресурсы, 1999.

176. Тархов В.А. Ответственность по советскому гражданскому праву. Саратов, 1973.

177. Тархов В.А. Римское частное право: учеб. пособие. Саратов: СГАП, 2003.

178. Теория государства и права: учебник / под ред. В.К. Бабаева. М., 2003.

179. Шинкаренко И.Э. Страхование ответственности. М., 1999.

180. Шмаков В.Н. Вопросы реализации гражданско-правовых средств охраны и защиты права собственности в деятельности органов внутренних дел: монография. Хабаровск: ДВЮИ МВД РФ, 2009.

181. Шмаков В.Н. Действия в обход закона с противоправной целью как форма злоупотребления правом: теоретико-правовые аспекты // Вестник Дальневосточного юридического института МВД России. 2015. № 2 (31). С.102-111.

182. Шмаков В.Н. О некоторых вопросах классификации дееспособности граждан по действующему российскому законодательству, возникающих в рамках изучения учебной дисциплины «Гражданское право» // Вестник Дальневосточного юридического института МВД России. 2017. № 4(41). С. 163-169.

183. Шмаков В.Н. Актуальные вопросы возмещении вреда, причиненного действиями органов публичной власти РФ и их должностными лицами в условиях предотвращения распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19) в России // Актуальные проблемы науки и практики: сб. науч. тр.: электр. науч. изд. Хабаровск: ДВЮИ МВД России, 2020. Вып. 2.

184. Шмаков В.Н. Актуальные вопросы реализации деликтных обязательств по правилам статьи 1070 ГК РФ с участием органов внутренних дел: правоприменительные аспекты // Вестник Дальневосточного юридического института МВД России. 2021. № 4. С. 147-154.

185. Юридический энциклопедический словарь М.: Большая российская энциклопедия, 2003.

Оглавление

Предисловие / 3

Глава 1. Договорные обязательства по отчуждению имущества / 4

§ 1. Купля-продажа: общие положения / 4

§ 2. Мена: общая характеристика / 22

§ 3. Дарение: общая характеристика / 23

§ 4. Рента: общие положения / 27

Глава 2. Договорные обязательства по предоставлению имущества в пользование / 33

§ 1. Договор аренды: юридическая характеристика, существенные условия, содержание договора / 33

§ 2. Виды договора аренды / 41

§ 3. Безвозмездное пользование имуществом (ссуда) / 45

Глава 3. Жилищные правоотношения / 47

§ 1. Жилищные отношения как предмет правового регулирования / 47

§ 2. Понятие, виды и назначение жилых помещений / 49

§ 3. Договор найма жилого помещения: понятие, содержание и виды / 52

§ 4. Реализация жилищных прав сотрудниками органов внутренних дел / 59

Глава 4. Гражданско-правовые обязательства выполнения работ / 64

§ 1. Понятие и содержание договора подряда / 64

§ 2. Виды договора подряда / 71

§ 3. Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ / 79

Глава 5. Договорные обязательства по оказанию услуг / 82

§ 1. Понятие, юридическая характеристика и элементы договора возмездного оказания услуг / 82

§ 2. Понятие, юридическая характеристика и элементы договора хранения / 88

§ 3. Гражданско-правовые обязательства оказания услуг по перевозке / 101

Глава 6. Финансовые сделки в гражданском праве / 113

§ 1. Заемные и иные формы предоставления денежных средств / 113

§ 2. Договорные обязательства в сфере банковского обслуживания / 127

§ 3. Расчетные обязательства / 143

Глава 7. Страхование / 158

§ 1. Понятие, виды и формы страхования / 158

§ 2. Страховые термины, используемые в сфере страховых правоотношений / 165

§ 3. Договор страхования и его виды / 170

§ 4. Обязательное страхование жизни и здоровья сотрудников органов внутренних дел / 181

Глава 8. Обязательства по оказанию юридических услуг / 185

§ 1. Понятие, элементы и содержание договора поручения / 185

§ 2. Понятие, элементы и содержание договора комиссии / 194

§ 3. Понятие, элементы и содержание агентского договора / 198

§ 4. Понятие, элементы и содержание договора доверительного управления имуществом / 201

Глава 9. Внедоговорные обязательства в гражданском праве / 208

§ 1. Обязательства из односторонних действий / 208

§ 2. Обязательства вследствие причинения вреда / 211

§ 3. Обязательства из неосновательного обогащения / 237

Глава 10. Право на результаты интеллектуальной деятельности / 242

§ 1. Интеллектуальная собственность как объект правового регулирования / 242

§ 2. Авторские и смежные права / 252

§ 3. Патентное право / 259

§ 4. Исключительные права на средства индивидуализации товаров и их производителей / 267

Глава 11. Наследственное право / 277

§ 1. Общие положения о наследовании / 277

§ 2. Наследование по завещанию / 280

§ 3. Наследование по закону / 286

§ 4. Приобретение наследства / 288

§ 5. Наследование отдельных видов имущества / 290

Литература / 293

Учебное издание

Ден Де Ун

Олеся Алексеевна Ищенко, канд. юрид. наук, доц.

Светлана Андреевна Полякова, канд. юрид. наук

Наталья Владимировна Трофимчук, канд. юрид. наук

Оксана Валерьевна Турчина, канд. юрид. наук, доц.

Виктор Николаевич Шмаков, канд. юрид. наук, доц.

Гражданское право. Особенная часть.

Учебное пособие

Редактор Е.Ю. Колобанова

Подписано в печать 07.07.2022. Формат 60 × 84 ¹/₁₆.

Усл. печ. л. 18,0. Тираж 120 экз. Заказ № 30.

Дальневосточный юридический институт МВД России.

Редакционно-издательский отдел. Типография.

680020, г. Хабаровск, Казарменный пер., 15.