МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
БАРНАУЛЬСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ МВД РОССИИ

**Ю.С. Зубенко**

# ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

*Учебное пособие*

Барнаул
2024

Об издании – 1, 2

**УДК 347(075.8)**
**ББК 67.404я73**
**З-911**

***Рецензенты:***

*Беляев И. В.* – Федеральный судья Турочакского районного суда Республики Алтай,
*Палагин А.В.* – Федеральный судья Улаганского района Республики Алтай

**З-911** **Зубенко, Юлия Сергеевна**
Гражданское право : учебное пособие. — Барнаул : Барнаульский юридический институт МВД России, 2024. — 407 с.

Учебное электронное издание

Учебное пособие рассматривает вопросы правового регулирования имущественных, личных неимущественных отношений, связанных с имущественными, и личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными, в которых освещены тенденции развития гражданского законодательства, а также судебная практика.

Пособие предназначено для использования курсантами и слушателями образовательных организаций системы МВД России при изучении дисциплины «Гражданское право», а также для сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации.

УДК 347(075.8)
ББК 67.404я73

ISBN 978-5-94552-587-0

Текстовое (символьное) электронное издание. Объем 2067 Кб.
Дата подписания к использованию: 26.09.2024.

Системные требования:
PC, Intel 1 ГГц; 512 Мб опер. памяти; 30 Мб свобод. диск. пространства;
DVD-привод; ОС Windows 7 и выше, ПО для чтения pdf-файлов.

Адрес: 656038, Барнаул, ул. Чкалова, 49.

© Зубенко Ю. С., 2024.
© Барнаульский юридический институт МВД России, 2024

*Учебное издание*

Юлия Сергеевна Зубенко

**Гражданское право**

Редактор Ю. С. Жолобова
Корректура,
компьютерная верстка В. А. Телегиной

Дата подписания к использованию:
26.09.2024

Объем издания: 2067 Кб
Комплектация издания: 1 электрон. опт. диск (DVD)
Тираж: 8 дисков

ФГКОУ ВО «Барнаульский юридический институт
Министерства внутренних дел Российской Федерации»
656038, Барнаул, ул. Чкалова, 49

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение.....5
ГЛАВА 1. Понятие гражданского права. Источники.....6
ГЛАВА 2. Гражданские правоотношения..... 19
ГЛАВА 3. Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права..... 32
ГЛАВА 4. Юридические лица и публично-правовые образования как субъекты гражданского права..... 43
ГЛАВА 5. Объекты гражданских прав..... 69
ГЛАВА 6. Сделки..... 83
ГЛАВА 7. Осуществление и защита гражданских прав. Сроки. Представительство..... 92
ГЛАВА 8. Право собственности и другие вещные права. Защита права собственности..... 112
ГЛАВА 9. Обязательства. Исполнение и прекращение. Способы обеспечения исполнения обязательств..... 151
ГЛАВА 10. Гражданско-правовой договор. Гражданско-правовая ответственность..... 191
ГЛАВА 11. Договор купли-продажи..... 222
ГЛАВА 12. Договор мены, дарения, ренты..... 237
ГЛАВА 13. Договоры передачи имущества в пользование..... 250
ГЛАВА 14. Договоры выполнения работ..... 276
ГЛАВА 15. Договоры возмездного оказания услуг..... 287
ГЛАВА 16. Договоры в сфере перевозки и иных транспортных обязательств . 289
ГЛАВА 17. Договоры в сфере заемных и расчетных обязательств..... 301
ГЛАВА 18. Договоры поручения, комиссия. Агентский договор. Договор доверительного управления имуществом..... 312
ГЛАВА 19. Договор страхования..... 325
ГЛАВА 20. Договор хранения..... 334
ГЛАВА 21. Договор коммерческой концессии. Договор простого товарищества (договор о совместной деятельности)..... 341
ГЛАВА 22. Обязательства из односторонних действий. Обязательства вследствие неосновательного обогащения..... 347
ГЛАВА 23. Обязательства вследствие причинения вреда..... 354
ГЛАВА 24. Право интеллектуальной собственности..... 365
ГЛАВА 25. Общие положения наследственного права..... 378
Заключение.....390
Список использованных источников и литературы.....391

# ВВЕДЕНИЕ

Гражданское право является фундаментальной отраслью права в российской правовой системе. Его можно считать «правом граждан», поскольку оно призвано регулировать подавляющее большинство их взаимоотношений имущественного, а в определенной сфере и неимущественного характера.

Настоящее учебное пособие предназначено для курсантов (слушателей), обучающихся в образовательных организациях системы МВД России по специальностям 40.03.02 Обеспечение законности и правопорядка, по специальности 40.02.02 Правоохранительная деятельность. Оно построено в соответствии с рабочими программами дисциплины «Гражданское право», подготовленными кафедрой гражданско-правовых дисциплин Барнаульского юридического института МВД России. Знание норм гражданского права России, а также выработанные практические навыки при обучении помогут участковым уполномоченным полиции, сотрудникам других правоохранительных органов, а также юристам разрешать возникшие спорные ситуации на практике при осуществлении своей профессиональной деятельности. Изучение гражданского права России ставит также своей задачей сформировать навыки самостоятельной, как учебной, так и юридической, профессиональной деятельности.

Данное пособие состоит из введения, двадцати пяти глав, заключения и списка использованных источников и литературы. Содержание пособия с точки зрения образовательного процесса относится к комплексному изучению самостоятельной учебной дисциплины «Гражданское право». Поскольку стандартные учебные издания — учебники и учебные пособия — не содержат толкования и судебных примеров именно с сотрудниками органов внутренних дел, то данное пособие заполнит этот пробел, что позволит обучающимся в будущем более осознанно относиться к несению службы и выполнению своих служебных обязанностей.

# ГЛАВА 1. ПОНЯТИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА. ИСТОЧНИКИ

## § 1. Понятие гражданского права

Термин «гражданское право» был известен еще Древнему Риму — цивильному праву.

Деление на частное и публичное осуществляется по характеру методов и способов правового регулирования. Классическое разграничение публичного и частного права дано известным римским юристом Ульпианом: «Публичное право есть то, которое относится к положению римского государства, частное — к пользе отдельных лиц»[1].

Частное право регулирует отношения между лицами, находящимися между собой в формально-юридическом равенстве. Такие лица реализуют свои интересы, исходя из своих экономических возможностей и потребностей, т. е. частноправовое регулирование отношений между лицами.

В системе норм частного права гражданское право занимает место отрасли. Оно является фундаментальной отраслью, т. к. охватывает качественные стороны. Гражданское право как отрасль единого российского права представляет собой системную совокупность норм, направленных на регулирование товарно-денежных отношений, основанных на равенстве участников, а также на регулировании личных неимущественных отношений. Учебная дисциплина «гражданское право» входит в обязательный блок для изучения по всем направлениям подготовки курсантов и слушателей. *«Гражданское право как отрасль права представляет собой структурированную и внутренне согласованную совокупность юридических норм, регулирующих общественные отношения имущественного и неимущественного характера, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников…* Знания в сфере гражданского права важны для работы практически всех подразделений органов внутренних дел. Они позволяют правильно квалифицировать

[1] Цит. по: Римское частное право: учебник / под ред. проф. И. Б. Новицкого и проф. И. С. Перетерского. М.: Юристъ, 1996. С. 4.

конфликтную ситуацию, отграничить преступления и административные правонарушения от гражданско-правовых деликтов и фактов нарушения договорных обязательств, дать гражданам компетентную консультацию по формам, способам и средствам защиты их прав»[2].

**Предмет гражданского права** — это круг общественных отношений, регулируемых Гражданским кодексом Российской Федерации (ГК РФ):

1) имущественные отношения;

2) личные неимущественные отношения.

В соответствии со ст. 2 ГК РФ[3] регулируемые общественные отношения характеризуются тремя признаками:

1) равенство участников данных отношений;

2) автономия воли участников правоотношений (субъекты проявляют только свою волю);

3) имущественная самостоятельность участников, регулируемых отношений.

**По содержанию имущественные отношения делятся:**

1) *вещные* — связанные с принадлежностью имущества (статика):

- отношения собственности, возникающие в связи с нахождением имущества у собственника;
- отношения собственности, возникающие в связи с нахождением имущества у лиц, не являющихся его собственниками;

2) *обязательственные* — отношения экономического оборота, т. е. связанные с переходом имущественных благ от одних лиц к другим (динамика):

- договорные — возникающие на основе договора;
- деликтные — возникающие вследствие причинения вреда;

[2] Бублик И. Г., Морозов Д. А., Черепанова О. С., Чесноков А. А. Гражданское право (общая часть): учеб. пособие. Барнаул: БЮИ МВД России, 2019. С. 4–6.

[3] Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (с посл. изм.) [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

- кондикционные — возникающие вследствие неосновательного обогащения;
- возникающие из односторонних действий;

3) *наследственные отношения* — регулируют переход имущества умершего лица к его наследникам в порядке универсального правопреемства;

4) отношения по поводу *использования результатов интеллектуальной* деятельности и средств индивидуализации товаров, работ, услуг;

5) *корпоративные отношения* — отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими[4].

Имущественные отношения по своей экономической природе являются конкретными экономическими связями, т. е. они возникают между отдельными предприятиями в производстве, потреблении. Под имуществом понимаются материальные и иные формы товара (вещи, имущественные права, результаты работ и услуг, средства индивидуализации товара и т. д.). В большинстве своем имущественные отношения имеют товарно-денежный характер. Вместе с тем некоторые имущественные отношения не являются товарно-денежными, но имеют товарную форму и поэтому регулируются ГК РФ (например, мена, дарение).

**Личные неимущественные отношения** не являются экономическими. Им присуща нематериальная природа. Вместе с тем первая группа таких отношений связана с имущественными, а другая же группа характеризуется полным отсутствием связей с экономическим оборотом. Поэтому личные неимущественные отношения делятся:

1) *личные неимущественные отношения, связанные с имущественными*, — это отношения результатов интеллектуального творчества – авторов, издателей и т. д. Данные отношения включены в

[4] Черкасова О. В. Экономическая и юридическая сущность корпоративных отношений: доктринальные и правовые аспекты // Право и экономика. 2021. № 4. С. 19–25.

предмет гражданского права. Результаты интеллектуального творчества приобретают форму товара.

2) *личные неимущественные не связанные с имущественными* — нематериальные блага. Характеризуются сугубо личностным характером. У них полностью отсутствует экономическая основа (ст. 150 ГК РФ): жизнь, здоровье, достоинство, честь и т. д. Согласно ст. 2 и ст. 150 ГК РФ гражданские права защищаются гражданским правом. Данные отношения не включены в предмет правового регулирования. Данные отношения тяготеют к гражданско-правовому регулированию, поскольку удовлетворяют 2 из 3 признаки (ст. 2 ГК РФ).

**Метод гражданско-правового регулирования.**

Особенности метода всегда предопределенны особенностями предмета гражданско-правового регулирования.

**Метод гражданско-правового регулирования характеризуется признаками:**

1) юридическое равенство субъектов гражданско-правовых отношений;

2) диспозитивность (субъектам предоставлен широкий круг возможностей по выбору вариантов поведения). Инициативность субъектов, возможность саморегулирования общественных отношений;

3) судебная защита гражданских прав. Основной способ защиты – исковой способ. Иск, как правовое средство, применяется в отношениях между субъектами в отношении спора;

4) имущественная ответственность за гражданско-правовые правонарушения;

5) неограниченность оснований возникновения гражданских правоотношений (ст. 8 ГК РФ: Права и обязанности могут возникать как из предусмотренных оснований, так и из оснований не предусмотренных, если в силу основных начал они могут порождать гражданские правоотношения).

С методом отраслевого регулирования тесно связаны принципы отрасли, ее основные начала.

**Основные начала гражданского права названы в ст. 1 ГК РФ.**

1. **Равенство участников субъектов гражданских правоотношений.** К нему относится все то, что говорилось применительно к методу гражданского права.

2. **Неприкосновенность собственности, в том числе частной.** Этот принцип означает обеспечение возможности собственнику осуществлять все имеющиеся у него правомочия в отношении принадлежащего ему имущества. Как известно, неприкосновенность собственности провозглашена Конституцией. В ч. 2 ст. 8 Конституции РФ предусмотрено признание и защита равным образом всех форм собственности.

3. **Принцип свободы договора.** Договор могут заключить любые лица, удовлетворяющие требованиям гражданской правосубъектности. Данный принцип раскрывается в ст. 421 ГК РФ и включает следующие положения:

- *Свобода в выборе партнера по договору*.
- *Свобода в заключении договора*. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК или другим законом (например, в предварительном договоре – ст. 429 ГК РФ).
- Право *выбрать любую из предусмотренных в законе моделей договоров* или *заключить договор, не предусмотренный законом или иными правовыми актами, в том числе состоящий из элементов различных договоров,* предусмотренных законом или иными правовыми актами.
- *Определение условий договора по своему усмотрению.*

4. **Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела.** Здесь проявляется такой элемент метода гражданского права, как автономия воли.

5. **Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав** — *граждане и юридические лица приобретают и осуществляют гражданские права по своей воле и в своем интересе.*

6. **Принцип обеспечения восстановления нарушенных прав** достигается при помощи различных способов их защиты, перечисленных в ст. 12 ГК РФ (признание права, присуждение к исполнению обязанностей в натуральной форме, возмещение причиненных убытков).

7. **Судебная защита гражданских прав** предоставляется гражданам и юридическим лицам в качестве универсального способа защиты их прав.

8. **Принцип добросовестности участников гражданских правоотношений** установлен в 3,4 ст. 1 ГК РФ — при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. Никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения. В ст. 10 ГК РФ установлено, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий презюмируются. Принцип добросовестности приобретает характер общего правила, которому должны следовать субъекты гражданского права[5].

9. **Принцип свободного перемещения товаров и услуг на всей территории Российской Федерации.** Этот принцип означает беспрепятственное перемещение объектов гражданских прав в пределах территории государства и невозможности установления специальных «заградительных» режимов оборота вещей, работ и услуг в отдельных субъектах РФ.

**Цели гражданско-правового регулирования.**

Цель — это предвосхищение в создании субъектом желаемого результата.

[5] Шухарева А. В. Значение добросовестности как принципа и презумпции в гражданском праве: проблемы теории и практики // Российская юстиция. 2020. № 9. С. 9–11.

1. Гражданское право призвано направлять участников регулируемых отношений на достижение их целей и удовлетворение потребностей.
2. Гражданское право призвано обеспечить правопорядок.

**Сфера применения гражданского права:** круг имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений, основанных на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Гражданское право определяет: во-первых, правовое положение участников гражданского оборота; во-вторых, нормы гражданского права определяют основания возникновения и порядок осуществления права собственности и иных вещных прав; в-третьих, основания возникновения и порядок осуществления исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности. Гражданское право регулирует договорные и иные отношения обязательственного характера, в том числе складывающиеся в предпринимательской деятельности.

**Задачи и функции гражданского права.**

1) закрепить в правовой форме складывающиеся в обществе общественные отношения;

2) закрепить механизм реализации гражданских прав и обязанностей;

3) обеспечить защиту гражданских прав от нарушений, а в случае их нарушения обеспечить восстановление этих прав.

**Функции — это направления правового воздействия на регулируемые общественные отношения:**

1) регулятивная (урегулировать общественные отношения);

2) охранительная (защита общественных отношений от правонарушений);

3) воспитательная (выработка в сознании субъектов гражданского права правовую установку – не нарушать закон).

**Служебная роль гражданского права в условиях рыночной экономики.**

Данный тип экономической системы требует развернутой правовой регламентации общественных отношений, основанной на принципах частной собственности. Возникают и широко развиваются ранее не существовавшие отношения, которые требую правового регулирования. Расширяет круг участников общественных отношений, попадающих в сферу действия гражданского права. Гражданское право проявляет себя как правовое средство, при помощи которого осуществляется эффективное правовое регулирование определенной сферы общественных отношений. Процесс реформирования гражданского законодательства стремительно развивается параллельно развитию гражданских правоотношений. «При осуществлении конкретизации норм гражданского законодательства принципиально важно обеспечивать ее соответствие ряду критериев, в т. ч. требованиям законности, недопустимости нарушения прав и справедливых интересов добросовестных субъектов гражданских правоотношений, оптимизации принципа системности действия норм, их правовой определенности, эффективности гражданско-правового регулирования общественных отношений, оптимального сочетания частных и публичных интересов»[6].

**Гражданское право соотносится с другими отраслями права:**

- **Конституционное право** устанавливает равенство всех форм собственности, ее неприкосновенность, свобода всех форм предпринимательской деятельности. Гражданское право конкретизирует эти положения в своих правовых нормах.

- **Административное право** регулирует отношения, в которых участвует государство, его органы, должностные лица, граждане. С гражданским правом его объединяет общий предмет правового

[6] Бублик В. А., Семякин М. Н. Основные тенденции современного реформирования гражданского законодательства РФ: общая характеристика, онтологические и гносеологические основания, отдельные виды // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2020. № 4. С. 737.

регулирования — имущественные отношения. Однако административное право регулирует эти отношения по принципу власти–подчинения. Но одним из оснований возникновения гражданских прав и обязанностей являются административные акты (например, выдача решения о выделении жилого помещения по договору социального найма). В силу прямого указания п. 3 ст. 2 ГК РФ к имущественным отношениям, основанным на административном акте или ином властном подчинении, в том числе к налоговым, финансовым и другим административным отношениям гражданское законодательство не применяется. Необходимо учитывать, что между властным органом государственного управления и участником гражданского оборота могут складываться правоотношения, основанные не только на властном подчинении, но и на основе равенства сторон. В этом случае к ним применяются нормы гражданского законодательства. Например, в случае причинения вреда имуществу юридических, физических лиц изданием незаконного государственного акта. Этот вред подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред в соответствии с нормами гражданского права.

- **Трудовое право** регулирует имущественные и иные отношения, возникающие между членами организаций внутри юридических лиц, основанные на применении наемного труда. Однако в законе или в учредительном договоре может содержаться прямая отсылка к нормам гражданского права. В этом случае применению подлежат нормы гражданского права. Например, корпоративные отношения подпадают в соответствии с нормами ГК под действие гражданского законодательства.

- **Гражданское процессуальное право** регламентирует порядок рассмотрения гражданско-правовых споров в суде.

- **Земельное право** регулирует отношения по владению, пользованию и распоряжению земельными ресурсами, а также по их охране и рациональному использованию. Ядро земельного права образуют нормы гражданского права.

- **Экологическое право** регулирует отношения в области охраны и рационального использования природных ресурсов. Гражданское право регулирует обращение земли, лесов и других объектов в гражданском обороте.

- **Уголовное право** регулирует отношения, возникающие в связи с совершением преступления. Для таких отношений характерен императивный метод и свойственны меры принудительного воздействия, карательный характер ответственности. Их основная функция — охранительная. Однако уголовное право охраняет и гражданско-правовые отношения (например, отношения собственности). Оно так же, как и гражданское право преследует цель предупреждения правонарушений. В свою очередь, гражданскому праву известны императивные нормы, одна из его функций – также охранительная. Наконец, гражданское право задействуется и в отношениях, возникающих в связи с совершением преступления (например, гражданский иск в уголовном судопроизводстве о возмещении имущественного вреда, причиненного преступлением).

- В **Семейном праве** нормы гражданского права применяются в субсидиарном порядке. Согласно ст. 4 СК РФ гражданское законодательство применяется для регулирования семейных отношений, прямо не урегулированных семейным законодательством, если это не противоречит их существу.

## § 2. Источники гражданского права

**Источники гражданского права** — внешние объективированные формы выражения и закрепления гражданско-правовых норм.

**Функции источников гражданского права:**

1) источники закрепляют нормы гражданского права в качестве общеобязательных правил поведения;

2) определяют юридическую силу гражданско-правовых норм;

3) содержат информацию о действующих в нашем обществе правилах поведения в сфере гражданско-правовых отношений.

Гражданское право и гражданское законодательство — разнопорядковые понятия. Они соотносятся как содержание и форма.

**Виды источников гражданского права.**

1. В соответствии с п. «о» ст. 71 Конституции РФ гражданское законодательство составляет предмет исключительной федеральной компетенции — **Конституция Российской Федерации**[7].

2. **Международные договоры Российской Федерации** — договоры, заключаемые РФ с другими государствами (межгосударственные, межправительственные, межведомственные). Ч. 4 ст. 15 Конституции РФ — приоритет международного договора перед национальным гражданским законодательством. Это положение продублировано в ст. 7 ГК РФ. Российская Федерация является активным участником международных отношений; круг ратифицированных ею международных договоров весьма широк. Перечень тех из них, что наиболее часто приходится применять при разрешении споров российскими судами, опубликован в качестве приложения к письму Высшего Арбитражного Суда РФ от 16.08.1995 № ОМ-230[8].

3. **Гражданское законодательство** можно понимать в широком и узком значении. В широком значении это вся совокупность нормативных правовых актов. В ст. 3 ГК РФ термин «гражданское законодательство» понимается в узком смысле: только ГК РФ и принятые в соответствии с ним иные федеральные законы. В этой же статье закреплен принцип верховенства ГК РФ.

**Иные правовые акты**, содержащие нормы гражданского права:

[7] Конституция Российской Федерации [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

[8] В него, в частности, включены: Конвенция, устанавливающая единообразный закон о переводных и простых векселях (Женева, 7 июня 1930); Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже (Женева, 21 апреля 1961 г.); Парижская конвенция по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 г.); Конвенция о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 11 апреля 1980 г) и др.

1. Указы Президента Российской Федерации.

2. Постановления Правительства Российской Федерации (только на основании и во исполнение ГК РФ, иных законов и указов Президента РФ).

3. Акты Министерств и иных федеральных органов исполнительной власти, содержащие нормы гражданского права (могут издавать акты лишь в случаях и пределах предусмотренных ГК РФ, иными законами и органами).

4. Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры (ст. 7 ГК РФ).

5. Обычаем признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе (ст. 5 ГК РФ).

**Признаки обычая:**

1) сложившееся правило поведения;

2) обычай находит широкое применение не в однократном поведении субъекта, а неизменно повторяющееся поведение юридических лиц;

3) не предусмотрено законодательством, но может быть зафиксировано в каком-либо другом документе.

Ранее (до 30.12.2012 года) закон использовал понятие «обычаи делового оборота» и рассматривал их только как источник для предпринимательской деятельности. В настоящее время, исходя из действующей редакции ст. 5 ГК РФ, признано, что обычаи могут являться источником и для других видов деятельности (например, в отношениях общей собственности). То есть теперь законодатель официально отнес к источникам гражданского права сложившиеся и широко применяемые правила поведения в отношениях между физическими лицами (не противоречащие законодательству и договору)[9].

[9] Караваева Я. Н. Обычай как источник правового регулирования отношений собственности в Российской Федерации // Актуальные проблемы российского права. 2021. № 6. С. 114–122.

Обычаи, используемые в предпринимательской деятельности, могут систематизироваться и публиковаться в виде примерных условий договора, Правилах толкования торговых терминов и т. д. Кодификацией обычаев занимаются соответствующие организации — Торгово-промышленная палата, Национальная валютная ассоциация и т. д. Обычаи имеют большое значение в международной торговой практике[10].

**Не являются источниками права** судебная практика, судебный прецедент, постановления Пленума Верховного Суда (ранее Верховного и Высшего Арбитражного судов). Перечисленные судебные акты служат для правильного толкования права и единообразного применения норм на всей территории Российской Федерации.

**Аналогия закона и аналогия права.**

***Аналогия закона*** (п. 1 ст. 6 ГК РФ):

1) существует группа общественных отношений, входящих в предмет гражданского права, которая не урегулирована гражданским правом;

2) существует группа гражданско-правовых отношений, схожих с вышеуказанными отношениями – это группа урегулирована;

3) нормы, регулирующие схожие отношения, применяются к неурегулированным общественным отношениям.

***Аналогия права*** (п. 2 ст. 6 ГК РФ):

1) нет норм, регулирующих схожие отношения;

2) в этой ситуации судебные органы решают гражданско-правовые отношения, исходя из их основных начал и смысла гражданского законодательства, руководствуясь требованиями добровольности, разумности и справедливости.

[10] Николюкин С. В. Систематизация и стандартизация международных торговых обычаев // Юрист. 2013. № 6. С. 12–17.

# ГЛАВА 2. ГРАЖДАНСКИЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

## § 1. Понятие и значение гражданских правоотношений

Гражданские правоотношения имеют свои особенности. Они предопределены особенностями предмета и метода гражданско-правового регулирования:

1. Гражданские правоотношения возникают в результате урегулирования нормами гражданского права имущественных и (неимущественных) личных неимущественных отношений, основанных на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников. Гражданское правоотношение всегда остается отношением между субъектами и не может рассматриваться как отношение субъекта к вещи (как, например, это может быть усмотрено в вещном правоотношении) и тем более как отношение между вещами[11].

2. Участники гражданских правоотношений находятся между собой в положении равенства. Если управомоченная сторона и вправе требовать определенного поведения от обязанного лица, то только в силу существующего между ними договора или прямого указания закона. Обязанность здесь всегда соответствует субъективному праву как притязанию, а не как велению[12].

3. Гражданские правоотношения в большинстве случаев возникают, изменяют и прекращаются по воле самих участников.

4. Гражданское право характеризуется особым способом защиты нарушенных прав — исковым.

Таким образом, **гражданским правоотношением** является такое урегулированное гражданским правом общественное отношение, которое складывается между равными, не подчиненными друг другу субъектами,

[11] Гражданское право: учебник / под ред. А. П. Сергеева. М.: Велби, 2008. Т. 1. С. 116 (автор главы – А. П. Сергеев).
[12] Гражданское право: учебник. 2-е изд. / отв. ред. Е. А. Суханов. М., 2002. Т. 1. С. 91.

наделенными взаимными правами и обязанностями, содержание которых определено, как правило, диспозитивными нормами закона и нарушение которых влечет применение к нарушителям принудительных мер имущественного характера[13]. Хотя вопрос о понятии является дискуссионным, существует несколько точек зрения:

1) Гражданские правоотношения — это результат урегулирования нормами гражданского права конкретного общественного отношения[14]. Правоотношение – это само общественное отношение, урегулированное нормами гражданского права. Правоотношение производно от экономики.

2) Гражданское правоотношение — это юридическая форма, в которую облекаются фактические общественные отношения[15]. Правоотношение производно от права. Суть его выражается в юридической связи между субъектами. Связи выражены субъективными правами и юридическими обязанностями[16].

3) Гражданские правоотношения исследуются с точки зрения особенностей их субъектного состава (физические и юридические лица, государство, субъекты Федерации и муниципальные образования) и характера правового положения участников рассматриваемых отношений (состояние юридического равенства сторон, автономия воли, их имущественная и организационная обособленность друг от друга)[17].

**Служебная роль гражданского правоотношения.**

1. Гражданское правоотношение фиксирует круг лиц, на которых распространяется действие гражданско-правовых норм.

2. Гражданское правоотношение закрепляет конкретное поведение, которому должны следовать определенные субъекты.

---

[13] Гражданское право: учебник / под ред. А. П. Сергеева. М.: Велби, 2009. Т. 1. С. 118 (автор главы – А. П. Сергеев).
[14] Кечекьян С. Ф. Нормы права и правоотношения // Советское государство и право. 1955. № 2. С. 24.
[15] Толстой Ю. К. Еще раз о правоотношении // Правоведение. 1969. № 1. С. 34.
[16] Чеговадзе Л. А. Структура и состояние гражданского правоотношения. М., 2004. С. 91.
[17] Вавилин Е. В. Гражданское правоотношение в механизме реализации субъективного права и исполнения субъективной обязанности // Журнал российского права. 2007. № 7. С. 50.

3. Гражданское правоотношение предоставляет возможность специальных юридических средств для обеспечения субъективных прав и обязанностей, государственного принуждения.

**Цели гражданского правоотношения.**

1) фактические (экономические) цели заключаются в том, чтобы субъекты получили желаемый результат;

2) юридические цели:

- субъекты должным образом осуществили свои субъективные права и юридические обязанности;
- необходимо обосновать нахождение имущества и иного права у конкретного лица;
- обеспечить правопорядок в обществе.

**Функции гражданского правоотношения:**

1) функция юридического закрепления фактических общественных отношений в юридическую форму правоотношения;

2) при помощи правоотношения нормы права адресно влияют на субъектов правоотношения через наделения их правами и обязанностями.

## § 2. Состав и структура гражданского правоотношения

**Гражданское правоотношение** — это сложное правовое образование. Оно состоит из нескольких элементов. Элементы правоотношения образуют его состав.

**Структура гражданского правоотношения** — взаимосвязи и взаимодействие между элементами состава.

**Элементы гражданского правоотношения:**

1) субъекты правоотношения;

2) объекты правоотношения;

3) содержание правоотношения.

Если рассматривать гражданское правоотношение как *правовой результат* урегулирования нормами гражданского права конкретного общественного отношения, тогда гражданское правоотношение будет иметь следующую структуру:

1) субъекты — участники отношения;
2) содержание — поведение субъектов;
3) объект — благо;
4) форма — права и обязанности.

Если рассматривать гражданские правоотношения как *юридическую форму*, в которую облекаются фактические общественные отношения, в этом случае, гражданское правоотношение будет иметь следующую структуру:

1) субъекты — участники;
2) содержание — субъективные права и обязанности;
3) объект — поведение;
4) форма — вид связи.

**Субъекты гражданского правоотношения.**

Под субъектным составом гражданского правоотношения понимаются участники гражданского правоотношения. В гражданском правоотношении выделяют две стороны: управомоченную (обладает субъективными правами) и обязанную (несет юридическую обязанность). В соответствии со ст. 2 ГК РФ участниками гражданских правоотношений могут быть российские и иностранные граждане и юридические лица, лица без гражданства, лица с двойным гражданством, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования.

Гражданская правосубъектность — право иметь гражданские права и нести гражданские обязанности.

**Содержание гражданских правоотношений.**

Если в качестве содержания рассматриваются субъективные права и обязанности, то субъективные права и обязанности корреспондируют друг другу[18].

**Субъективное гражданское право** — это юридически обеспеченная мера возможного поведения управомоченной стороны, осуществляемого им в целях удовлетворения своего признаваемого законом интереса.

**Виды субъективных гражданских прав**:

1) право на свои собственные действия;

2) право требования (для относительных обязательственных правоотношений);

3) право притязания — право о принудительной защите субъективных прав управомоченного лица.

Все три правомочия входят в состав абсолютных прав, а в состав относительных прав входят только правомочия требования и правомочия притязания. Субъективное право необходимо отличать от объективного права – это система объективных норм права, отрасль. Субъективное гражданское право предопределяется объективным, т. к. последние устанавливают границы.

**Субъективная гражданская обязанность** — это юридически обеспеченная мера должного поведения обязанного лица, необходимое для удовлетворения признаваемого законом интересам управомоченного лица.

**Виды субъективных гражданских обязанностей:**

1) обязанность совершить определенные действия;

2) обязанность воздержаться от совершения действий.

Субъективные права и обязанности, принадлежащие участникам гражданского правоотношения, образуют его правовую форму. Под субъективным правом понимается юридически обеспеченная мера возможного поведения управомоченного лица, а под субъективной

[18] Александров Н. Г. Юридическая норма и правоотношение. М., 1947. С. 21.

обязанностью — юридически обусловленная мера необходимого поведения обязанного лица в гражданском правоотношении[19].

Моментом завершения действия правового отношения является факт достижения цели реализации субъективного гражданского права и, соответственно, исполнения субъективной гражданской обязанности — установление материального либо нематериального фактического результата[20].

**Объект гражданских правоотношений.**

Исходя из ст. 128 ГК РФ, под объектами гражданских правоотношений понимаются те имущественные и неимущественные блага, по поводу которых возникают гражданские права и обязанности, — вещи (включая наличные деньги и документарные ценные бумаги), имущественные права (включая безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, цифровые права), работы, услуги, результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации, и нематериальные блага.

В юридической науке сложились два основных подхода к понимаю объекта: моностический и плюралистический. Сторонники монистического подхода определяли круг субъектов через какую-либо единственную категорию (действие или вещь), придерживаясь идеи единства объекта (единственным объектом правоотношения признается вещь, а поведение участников правоотношения рассматривается как содержание прав и обязанностей.), а приверженцы плюралистического подхода рассматривали в качестве объекта различные совокупности материальных и нематериальных благ, в числе которых выделяли вещи, деньги, услуги, личные блага и т. д.[21]. Вопрос об объекте правоотношения своеобразно решался профессором О. С.

---

[19] Красавчиков О. А. гражданское правоотношение — юридическая форма общественного отношения // Сборник научных трудов СЮИ. Вып. 39: Гражданские правоотношения и их структурные особенности. Свердловск, 1975. С. 142.

[20] Халфина Р. О. Общее учение о правоотношении. М., 1947. С. 72.

[21] Бадмаева С. Ю. К вопросу о понятии объекта вещных прав // Вестник Московского университета. Сер. 11: Право. 2007. № 1. С. 100.

Иоффе, который выделял у правоотношения три объекта: а) юридический — поведение обязанного лица; б) идеологический — волю участников правоотношения; в) материальный — вещь или иное благо, с которым связано регулируемое правом общественное отношение и на которое направлено поведение участников правоотношения. Несмотря на признание логичности такого подхода, большого числа последователей эта позиция не имеет[22]. Идут споры относительно того, выходит ли объект за рамки структуры гражданских правоотношений и существуют ли так называемые безобъектные гражданские правоотношения. Преобладающая точка зрения сводится к следующему: 1) объект — необходимый элемент гражданского правоотношения, поскольку деятельность субъектов гражданских правоотношений, в результате которой возникают, осуществляются и изменяются гражданские права и обязанности, не может быть беспредметной; 2) в связи с тем, что объект всегда связан с интересом управомоченной стороны, выводить его за рамки структуры гражданского правоотношения нецелесообразно[23].

## § 3. Виды гражданских правоотношений

Гражданские правоотношения классифицируются по различным основаниям.

**1. По объектам правоотношений:**

1) ***имущественные отношения*** имеют экономическое содержание и всегда связаны с нахождением имущества у того или иного лица (например, правоотношения собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления и других вещных прав) либо с передачей имущества одним лицом другому (например, по договорам купли-продажи, мены и т. д.);

[22] Иоффе О. С. Правоотношение по советскому праву: избрание трудов по гражданскому праву. М., 2012. С. 90.
[23] Ровный В. В. Проблемы объекта в гражданском праве. СПб., 2003. С. 43.

2) ***неимущественные (личные неимущественные)*** — лишены экономического содержания и обеспечивают нематериальные интересы субъекта. Охраняются гражданским правом. Возникают в связи с нематериальными благами, которые принадлежат гражданину от рождения или в силу закона, неотделимы от личности и непередаваемы другим лицам (честь, достоинство, деловая репутация, авторское имя и т. д.).

**2. В зависимости от структуры межсубъектной связи:**

1) ***абсолютные*** — управомоченному субъекту в качестве обязанных лиц противостоит неопределенный круг лиц, которые не должны препятствовать в совершении определенных действий (например, правоотношения между собственником и другими лицами — собственник может требовать от всякого и каждого, чтобы тот воздерживался от совершения любых действий, мешающих собственнику осуществлять свои правомочия повладению, пользованию и распоряжению принадлежащей ему вещью);

2) ***относительные*** — субъективное право управомоченного лица корреспондирует обязанность строго определенного лица. Управомоченный вправе требовать от обязанного лица определенных действий. Например, по договору купли-продажи покупатель имеет право требовать передачи приобретенного имущества от конкретного продавца.

**3. В зависимости от возможности осуществления прав:**

1) ***вещные*** — управомоченный субъект может непосредственно воздействовать на вещь (например, собственник имеет возможность пользоваться принадлежащей ему на праве собственности вещью для удовлетворения своих потребностей самостоятельно);

2) ***обязательственные*** — управомоченный субъект может лишь требовать от обязанного определенного варианта действий, т. е. своими действиями он не может воздействовать на обязанное лицо (например,

покупатель передает продавцу предусмотренную договором денежную сумму).

**4. По выполняемым юридическим функциям:**

1) ***регулятивные*** — устанавливается порядок взаимодействия между участниками;

2) ***охранительные*** — возникают в момент совершения гражданских правонарушений и направлены на защиту интересов управомоченного лица.

**5. В зависимости от срока действия правоотношения:**

1) ***срочные,*** т. е. ограниченные определенным сроком (примером могут служить авторские правоотношения, вытекающие из исключительного авторского права, действующего в течение жизни автора и 70 лет после его смерти, начиная с 1 января года, следующего за годом смерти автора);

2) ***бессрочные,*** не ограниченные каким-либо сроком (например, право собственности), однако в последнем случае правоотношение в любой момент может прекратить свое существование по воле собственника.

## § 4. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений

В науке гражданского права под основаниями возникновения, изменения и прекращения гражданского правоотношения понимается определенный комплекс различных по своему содержанию взаимосвязанных юридических явлений, взаимодействие которых влечет за собой движение гражданских правоотношений[24].

В ст. 8 ГК РФ закреплены основания возникновения гражданских прав и обязанностей.

[24] Красавчиков О. А. Гражданское правоотношение // Советское гражданское право. Т. 1. / под ред. О. А. Красавчикова. М., 1985. С. 83.

В качестве оснований возникновения гражданских прав и обязанностей выступают юридические факты, обстоятельства реальной действительности.

**Юридические факты** делятся на ***события*** (например, смерть, рождение) и ***действия*** (связаны с волей субъектов гражданского права).

**События** делятся на ***абсолютные*** и ***относительные***. Абсолютные события возникают и развиваются независимо от воли субъектов гражданского права (например, явления природы). Относительные события возникают по воле субъектов, но развиваются независимо от его воли (например, поджог).

**Действия** делятся на правомерные и неправомерные (причинение вреда). Правомерные действия соответствуют обязательным для субъектов правилам поведения. Правомерные действия могут представлять собой юридический акт или юридический поступок. **Юридические акты** направлены на возникновение правовых последствий: гражданско-правовые сделки, административные акты, судебные решения. **Юридические поступки** — это правомерные действия, порождающие правовые последствия независимо от воли субъектов, совершившего этот поступок.

**Юридические составы** тоже могут служить основаниями для возникновения гражданских прав и обязанностей. Юридические составы могут быть простыми и сложными. ***Сложный юридический состав*** — это совокупность юридических фактов, возникающих в строго определенном порядке. Особый правовой режим установлен законодательством по отношению к имуществу, подлежащему государственной регистрации. Последнее имеет правопорождающее значение. Государственная регистрация имеет не правопорождающее, а правоподтверждающее значение.

## § 5. Осуществление гражданских прав

Осуществлению гражданских прав посвящены отдельные положения главы 1 и главы 2 ГК РФ. Так, в соответствии с абз.1 п. 2 ст. 1 ГК РФ субъекты гражданских правоотношений приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Ст. 9 ГК РФ закрепляет другой принцип осуществления гражданских прав — по своему усмотрению, уточняя, что отказ граждан и юридических лиц от принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом (например, ст. 1157 ГК РФ (Право отказа от наследства)).

**Способы осуществления гражданских прав.**

Субъективные права и обязанности могут быть осуществлены и исполнены как лично управомоченными или обязанными лицами, так и их представителями. Часть субъективных гражданских прав и обязанностей может осуществляться и исполняться только лично их носителями: выдача доверенности, составление завещания, реализация права требования о возмещении вреда, вызванного повреждением здоровья или причинением смерти; исполнение обязанностей, возникающих из договора художественного заказа, и т. п. За исключением перечисленных и им подобных случаев закон разрешает гражданам и юридическим лицам осуществлять права и исполнять обязанности через представителя.

**Пределы осуществления гражданских прав (ст. 10 ГК РФ).**

Пределы осуществления субъективных гражданских прав – это очерченные законом границы деятельности управомоченных лиц по реализации возможностей, составляющих содержание данных прав. К ним можно отнести следующие.

1. Осуществление субъективных прав имеет временные границы. Законодательством устанавливаются сроки, в течение которых может быть осуществлено или защищено то или иное право (например, если в доверенности не указан срок ее действия, она сохраняет силу в течение года (п. 1 ст. 186 ГК).

2. Пределы осуществления субъективных гражданских прав могут устанавливаться правилами о недопустимости тех или иных способов осуществления. Так, запрещается бесхозяйственное обращение с принадлежащим гражданину на праве собственности имуществом, имеющим значительную историческую, научную, художественную или иную культурную ценность для общества.

3. Пределы осуществления субъективных гражданских прав могут вытекать из запретов, устанавливающих недопустимость нарушения определенной формы и процедуры осуществления субъективных гражданских прав. Например, соблюдение права преимущественной покупки при отчуждении имущества, находящегося в общей долевой собственности; государственная регистрация залога недвижимости и т. п.

4. Гражданские права должны осуществляться в соответствии с их назначением. Так, по договору жилищного найма жилое помещение предоставляется нанимателю и членам его семьи для постоянного проживания, т. е. для удовлетворения потребности в жилье.

5. Гражданские права должны осуществляться в соответствии с принципами разумности и добросовестности.

**Злоупотребление правом** — это действия субъектов гражданских правоотношений, совершаемые в рамках предоставленных им прав, но с нарушением их пределов. Злоупотребление правом представляет собой особое гражданское правонарушение. Основная его особенность состоит в том, что действия нарушителя формально опираются на принадлежащее ему право, однако при характерной для такого субъекта реализации указанные

права приобретают такую форму и характер, что это приводит к нарушению прав и охраняемых законом интересов других лиц.

## § 6. Гражданское правопреемство

Под **правопреемством** понимается переход прав и обязанностей от одного лица к другому. Оно может быть ***универсальным (общим)*** или ***сингулярным (частным)***. Особенностью общего правопреемства является то, что правопреемник по основаниям, предусмотренным законодательством, занимает место правопредшественника во всех правах и обязанностях, за исключением тех, в которых закон не допускает правопреемство вообще[25]. В этом случае в результате одного юридического акта к правопреемнику переходят все права и обязанности правопредшественника (например, наследования). При сингулярном имеет место переход прав и обязанностей в одном или нескольких правоотношениях. Не допускается правопреемство в правоотношениях, носящий личный характер (например, авторство) и в случаях, запрещенных законом.

[25] Емельянцев В. П. Универсальное правопреемство в гражданском праве: дис. … канд. юрид. наук. М., 2005. С. 31.

# ГЛАВА 3. ГРАЖДАНЕ (ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА) КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

## § 1. Понятие, значение и содержания правоспособности граждан

**Правоспособность** — это юридическое свойство субъекта; способность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности (ст. 17 ГК РФ); абстрактная возможность иметь права и обязанности.

Необходимо различать гражданскую правоспособность и субъективное гражданское право. Под **субъективным гражданским правом** подразумевается возможность действовать определенным образом в возникшей ситуации, а **гражданская правоспособность** — это возможность быть субъектом. Она гарантирована государством иметь права и обязанности. Правоспособность как юридическое свойство присуще любому физическому лицу. Субъективное гражданское право у гражданина может отсутствовать. Правоспособность не может быть передана другому лицу. Большинство же субъективных прав может переходить по закону или на основании договоров. Правоспособность представляет из себя общую предпосылку возникновения субъективного права.

**Признаки правоспособности.**

1. В соответствии со ст. 17 ГК РФ правоспособность признается за всеми гражданами в равном объеме.
2. Правоспособность признается за иностранными гражданами и за лицами без гражданства в таком же объеме, как у граждан РФ. Ограничение возможно только на основании закона в порядке ответной реакции Российской Федерации в других государствах.
3. Правоспособность строится на началах равенства всех граждан перед законом.
4. Правоспособность является реальной и гарантированной.

В соответствии со ст. 22 ГК РФ ограничение допускается только в случаях, установленных законом. Не допускается отказ гражданина от правоспособности. Сделки, направленные на такие отказы, признаются ничтожными.

**Содержание гражданской правоспособности** составляет совокупность гражданских прав и обязанностей, которыми гражданин может обладать согласно действующему законодательству. В соответствии со ст. 18 ГК РФ граждане могут иметь имущество на право собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

В ст. 19 ГК РФ говорится, что гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности *под своим именем*. Обособление конкретного физического лица осуществляется различными способами. Так, гражданин, помимо имени, характеризуется: половой принадлежностью, датой и местом рождения, наличием гражданства того или иного государства, реквизитами документа, удостоверяющего личность, адресом места жительства или места пребывания и т. п.

**Право на имя** является личным неимущественным правом, которое *защищается гражданским законодательством.* **Имя** гражданина состоит из фамилии, собственно имени и отчества, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Права лица на использование имени распространяются и на вымышленное имя (псевдоним). Кроме того, в отдельных правоотношениях гражданин может выступать и без использования данного средства индивидуализации (анонимно).

Как правило, имя ребенку дается родителями при государственной регистрации акта гражданского состояния — рождения.

**Местом жительства** гражданина является место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает.

В отношении малолетних или граждан, находящихся под опекой, закон устанавливает место жительства — по месту жительства их законных представителей — родителей, усыновителей, опекунов (ст. 20 ГК РФ).

К месту жительства относятся: жилой дом, квартира, служебное жилое помещение, специализированные дома (общежитие, гостиница-приют, дом маневренного фонда, специальный дом для одиноких престарелых, дом-интернат для инвалидов, ветеранов и др.), а также иное жилое помещение, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), аренды либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством РФ.

От места жительства гражданина следует отличать **место пребывания** — гостиницу, санаторий, дом отдыха, пансионат, кемпинг, туристическую базу, больницу, другое подобное учреждение, а также жилое помещение, не являющееся местом жительства гражданина, в котором он проживает временно. Помимо имени и места жительства закон как юридические значимые признаки и свойства граждан предусматривает их **возраст, состояние здоровья, семейный статус** и **отношения родства** и т. д.

**Значение.**

Гражданская правоспособность занимает важное место в системе правового статуса, т. к. содержание правоспособности закрепляет основные права и свободы человека. В ст. 18 ГК РФ не представлено исчерпывающих прав и свобод человека и гражданина. Гражданская правоспособность возникает в момент рождения и прекращается в момент смерти (ст. 17 ГК РФ). В соответствии с п. 1 ст. 1116 ГК РФ охраняет интересы зачатого, но еще не родившегося ребенка.

## § 2. Гражданская дееспособность граждан: общая характеристика

**Гражданская дееспособность** — это способность гражданина своими действиями приобретать гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Через дееспособность гражданин осуществляет правоспособность.

**Содержание гражданской дееспособности** складывается из двух элементов:

1) сделкоспособность — это способность субъекта гражданского права приобретать, осуществлять свои права и распоряжаться ими, а также приобретать обязанности и исполнять их.

2) деликтоспособность — способность самостоятельно нести ответственность за причиненный вред.

Под **гражданской дееспособностью** физического лица (гражданина) понимается его способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Гражданская дееспособность в полном объеме возникает с достижением гражданином восемнадцатилетнего летнего возраста (ст. 21 ГК РФ). Также гражданская дееспособность в полном объеме возникает при эмансипации. Несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору (в том числе по контракту) или с согласия родителей (усыновителей, попечителя) занимается предпринимательской деятельностью. **Эмансипация** — это объявление такого несовершеннолетнего полностью дееспособным (п. 1 ст. 27 ГК РФ). Также она может возникать, если гражданин до достижения 18 лет вступает в брак, но при условии, что в законном порядке был снижен возраст вступления в брачные отношения (п. 2 ст. 27 ГК РФ).

Полностью дееспособные граждане имеют право исполнять в полной мере свои права и обязанности.

## § 3. Дееспособность малолетних и несовершеннолетних: общая характеристика

**Несовершеннолетние** — это граждане в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет. Их правовой статус определен в ст. 26 ГК РФ. Эти лица вправе самостоятельно совершать сделки, указанные в ст. 26 ГК РФ и ст. 28 ГК РФ. Иные сделки такие лица могут совершать только с согласия законных представителей (родителей). Это согласие должно быть оформлено в письменном виде и предъявлено как до, так и после сделки. Отсутствие согласия на сделку может повлечь признание ее недействительной, соответственно применяются правила, предусмотренные абзацами вторым и третьим п. 1 ст. 171 ГК РФ.

Несовершеннолетние самостоятельно несут ответственность за совершенную сделку (п. 3 ст. 26 ГК РФ). Если у несовершеннолетнего отсутствует имущество, необходимое для исполнения обязательств, то ответственность ложится на его представителей. Судебные органы вправе ограничить или лишить несовершеннолетнего права распоряжаться своими доходами (п. 4 ст. 26 ГК РФ).

**Малолетние** — это лица, не достигшие четырнадцати лет. За малолетних сделки от их имени совершают родители, усыновители или опекуны (п. 1 ст. 28 ГК РФ). Лица от шести до четырнадцати лет вправе самостоятельно совершать сделки, указанные в п. 2 ст. 28 ГК РФ. Все иные сделки малолетние совершать не вправе, независимо от согласия родителей. Совершенная малолетним сделка, выходящая за пределы, указанные в законе, считается ничтожной. Ответственность за малолетних несут их законные представители – родители, усыновители, опекуны. Они могут быть освобождены от ответственности, если они предоставят доказательства (п. 3 ст. 28 ГК РФ).

## § 4. Признание гражданина недееспособным. Ограничение дееспособности гражданина

При наличии психического расстройства, выражающегося в том, что человек либо не понимает значения своих действий, либо понимает, но не может руководить ими, он может быть *в судебном порядке признан недееспособным,* даже если достиг восемнадцатилетия (ст. 29 ГК РФ). *Над таким гражданином осуществляется опека*. Отношения, связанные с установлением, осуществлением, прекращением опеки и попечительства, вопросы управления имуществом подопечного и ряд других нормированы Федеральным законом от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве».

**Опека** устанавливается над лишенными родительского попечения малолетними (в возрасте до 14 лет), а также над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства. Опекуны являются представителями подопечных в силу закона и совершают от их имени и в их интересах все необходимы сделки (ст. 32 ГК РФ).

Сделка, совершенная гражданином, в установленном порядке признанным недееспособным, является ничтожной (ст. 171 ГК РФ). Опекун от его лица совершает все сделки. Такой гражданин не несет ответственности за свои действия. В соответствии со ст. 1076 ГК РФ вред, причиненный лицам, признанным недееспособными, возмещает опекун или организация, которая осуществляет надзор. Если отпали основания, по которым гражданин был признан недееспособным, суд признает его дееспособным и на этом основании отменяется ранее установленная опека.

В ст. 30 ГК РФ *определяется правовое положение лиц, ограниченных в дееспособности.* Основанием является факт злоупотребления гражданином спиртными напитками или наркотическими средствами, вследствие пристрастия к азартным играм, в результате чего его семья находится в сложном материальном положении.

Решение о признании гражданина ограниченно дееспособным принимает суд в порядке, установленном законодательством. Такой гражданин вправе самостоятельно совершать только небольшие бытовые сделки. Все иные сделки он вправе совершить только с согласия попечителя. Над таким гражданином устанавливается попечительство.

**Попечительство** устанавливается над лишенными родительского попечения несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, а также над гражданами, ограниченными судом в дееспособности. Попечитель не совершает сделок вместо подопечного, но осуществляет за ними контроль путем дачи согласия на совершение тех сделок, которые гражданин, находящийся под попечительством, не вправе совершать самостоятельно. При этом согласие попечителя должно быть письменным, особенно если сама сделка требует письменной формы.

За причиненный вред он отвечает самостоятельно, т. е. несет имущественную ответственность. Такую же ответственность он несет по совершенным им сделкам. Если отпали основания для признания гражданина ограниченно дееспособным, суд отменяет ограничение его дееспособности.

Разновидностью попечительства является **патронаж** (ст. 41 ГК РФ). Патронаж может быть установлен над совершеннолетним дееспособным гражданином, который по состоянию здоровья не способен самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять свои обязанности.

В течение месяца со дня выявления такого гражданина ему органом опеки и попечительства назначается помощник. Помощник может быть назначен с его согласия в письменной форме, а также с согласия в письменной форме гражданина, над которым устанавливается патронаж. При этом не может быть назначен помощником работник организации, осуществляющей социальное обслуживание гражданина, нуждающегося в установлении над ним патронажа.

Условия совершения помощником действий в интересах гражданина, находящегося под патронажем, предусматриваются в заключаемых с этим

лицом договором поручения, договора доверительного управления имуществом или иным договором.

## § 5. Признание гражданина безвестно отсутствующим: общая характеристика

О гражданине отсутствует какая-либо информация. В соответствии со ст. 42 ГК РФ **гражданин может быть признан судом безвестно отсутствующим по заявлению заинтересованных лиц и при наличии оснований:**

1) в месте жительства гражданина нет сведений о месте его пребывания в течение года;

2) у гражданина отсутствуют основания скрывать место своего пребывания;

3) самостоятельные поиски такого гражданина заинтересованными лицами оказались безрезультатными.

Для заинтересованных лиц необходима юридическая заинтересованность, которая и сподвигла бы их на обращение в суд по данной категории дел. К заинтересованным лицам в данном случае следует относить не только близких родственников, но и кредиторов, работодателей[26].

**Правовые последствия:**

1. Если у данного гражданина было имущество, требующее управления, оно передается в доверительное управление лицу, которое определено органом опеки и попечительства (п. 1 ст. 43 ГК РФ).

2. Из имущества гражданина погашаются обязательства перед его кредиторами, а также выдается гражданам, которых этот гражданин обязан содержать.

3. Если гражданин состоял в браке, то брак может быть расторгнут по заявлению другого супруга в органы загса.

[26] Закаряева М. М. Заинтересованные лица в делах о признании гражданина безвестно отсутствующим и объявлении умершим // Актуальные проблемы российского права. 2018. № 7 (92). Июль. С. 93.

4. Прекращают свое действие доверенности, выданные таким гражданином или на его имя.

5. Прекращают свое действие некоторые договоры, участником которых был такой субъект (личность имеет существенное значение).

В случае явки гражданина, признанного безвестно отсутствующим, или при обнаружении места его пребывания, суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим. На основании этого решения отменяются последствия (ст. 44 ГК РФ).

При рассмотрении данной категории для поиска пропавших граждан могут привлекаться и органы внутренних дел, задачами которых является принятие заявлений о безвестном отсутствии гражданина, проведение необходимых мероприятий, направленных на поиски гражданина[27].

## § 6. Объявление гражданина умершим: общая характеристика

**Основанием объявления гражданина умершим** является совокупность следующих случаев (ст. 45 ГК РФ):

1) в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение *пяти лет*. Исключения: а) если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожающих смертью или дающих основания для предположения, то срок сокращен до *шести месяцев*; б) если гражданин пропал в связи с военными действиями, он может быть объявлен умершим не раньше чем по истечении *двух лет* после окончания военных действий) (п. 2 ст. 45 ГК РФ);

2) у гражданина должны отсутствовать основания скрывать место своего пребывания;

3) должны быть безрезультатными поиски этого гражданина заинтересованными лицами.

**Правовые последствия.**

[27] Кузнецова Е. А. Участие органов внутренних дел по делам о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявления гражданина умершим // Вестник СевКавГТИ. 2017. № 1 (28). С. 88.

1. Открывается наследство и наследники призываются к наследованию (ст. 1113 ГК РФ).

2. Прекращается брак.

3. Прекращают свое действие доверенности, выданные таким гражданином на его имя, а также прекращают действовать договоры, по которым невозможно правопреемство.

В случае явки лица или обнаружении места его пребывания суд отменяет решение об объявлении его умершим. Независимо от времени явки гражданин может потребовать возврата сохранившегося имущества, которое перешло к другому лицу по безвозмездным основаниям, за исключением денег и ценных бумаг на предъявителя. Если же имущество было передано другим лицам по возмездным основаниям, оно подлежит возврату только в том случае, если получившее его лицо являлось недобросовестным, т. е знало, что гражданин объявленный умершим, жив. При невозможности возврата имущества в натуре возмещается его стоимость (ст. 46 ГК РФ).

Существует несколько точек зрения о том, сохраняется ли правоспособность лица после объявления его умершим.

От объявления гражданина умершим необходимо отличать установление юридического факта смерти. В первом случае суд исходит из предположения о смерти, а во втором случае факт смерти доподлинно известен, но не подтвержден в установленном законом порядке.

От объявления гражданина умершим следует отличать установление в судебном порядке факта смерти.

«Институты признания гражданина безвестно отсутствующим и объявления гражданина умершим являются защитой интересов заинтересованного лица путем вынесения законного судебного решения, которое направлено на устранение неопределенности в семейных, жилищных, гражданских отношениях, которыми безвестно отсутствующий гражданин связан с другими лицами. Благодаря данным институтам

сохранятся устойчивость гражданских правоотношений и все права и законные интересы участников находятся под защитой»[28].

## § 7. Предпринимательская деятельность граждан: общая характеристика

В ст. 2 ГК РФ закреплено определение предпринимательской деятельности.

**Признаки предпринимательской деятельности:**

1) всегда является самостоятельной деятельностью конкретного субъекта;

2) всегда осуществляется на началах риска;

3) направлена на систематическое извлечение прибыли;

4) предполагает получение прибыли от товаров, оказания услуг, осуществления работ.

Предпринимательская деятельность осуществляется лицом, зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя либо в качестве главы крестьянско-фермерского хозяйства с момента государственной регистрации. Если гражданин осуществляет предпринимательскую деятельность без регистрации индивидуального предпринимателя, он не вправе ссылаться на отсутствие у него статуса предпринимателя и обязан руководствоваться Гражданским кодексом, регулирующим деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями (ст. 23 ГК РФ). Применительно к предпринимательской деятельности следует указать на то, что в соответствии с п. 1 ст. 23 ГК РФ гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

[28] Дорошенко Т. Н., Чикунова А. С. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим как институты гражданского права // BENEFICIUM. 2020. № 1 (34). С. 93.

# ГЛАВА 4. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА И ПУБЛИЧНО-ПРАВОВЫЕ ОБРАЗОВАНИЯ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

## § 1. Юридические лица как субъекты гражданского права: общие положения

**Юридическое лицо** – это организация, создаваемая для участия в гражданско-правовых отношениях.

**Теории юридического лица (точки зрения о понятии).**

1. ***Теория фикции***: юридическое лицо в реальной действительности не существует как субъекта права, а законодатель выдает несуществующие явления за существующие (она была создана в XIII веке римским папой Иннокентием IV).
2. ***Теория государства*** (С. И. Аскназия): юридическое лицо могло быть сформировано только на государственной собственности. За ним всегда стоит государство или всенародный коллектив[29].
3. ***Теория коллектива*** (А. В. Венедиктов): юридическое лицо — реально существующее социальное образование, имеющее людской субстат (сущность) в виде коллектива его работников, а данный коллектив является частью всенародного коллектива трудящихся, образованного в государстве[30].
4. ***Теория директора*** (Ю. К. Толстой): руководитель представляет сущность юридического лица[31].
5. Юридическое лицо — система правовых связей, представлена через права и обязанности[32].

---

[29] Аскназий С. И. Об основаниях правовых отношений между государственными социалистическими организациями // Уч. зап. Ленинградского юрид. ин-та. Вып. IV. Л., 1947. С. 5.
[30] Венедиктов А. В. Государственная социалистическая собственность. М.–Л., 1948. С. 43.
[31] Толстой Ю. К. Содержание и гражданско-правовая защита права собственности в СССР. Л., 1955. С. 88; Он же. О государственных юридических лицах в СССР // Вестник Ленинградского университета. 1955. № 3. С. 16. Грибанов В. П. Юридические лица. М., 1961. С. 46–52.
[32] Козлова Н. В. Правосубъектность юридического лица. М., 2005. 220 с.

6. Юридическое лицо — специальное правовое средство, с помощью которого конкретная организация допускается к участию в гражданском обороте[33].
7. Сущность юридического лица понять невозможно, и в этом нет практического смысла[34].

В ст. 48 ГК РФ: юридическое лицо — организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам и может осуществлять имущественные и неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

**Признаки юридического лица.**

1. ***Организационное единство*** (характеризует юридическое лицо как организацию, единое целое.) Оно имеет внутреннюю структуру, органы управления и имеет право решать социальные задачи, в том числе и в гражданском обороте. Организационное единство позволяет трансформировать волю отдельных участников во вне. Оно закрепляется в учредительных документах юридического лица – устав, учредительный договор, общее положение об организациях данного вида.

2. ***Имущественная обособленность*** (юридическому лицу должно принадлежать имущество на каком-либо вещном праве: праве собственности, на праве хозяйственного ведения, на праве оперативного управления). Возможно существование юридических лиц, имущество которых состоит из прав пользования (аренда) или прав требования (если юридическому лицу принадлежат денежные средства, числящиеся на банковском счете). То имущество, которое принадлежит юридическому лицу изначально, охватывается понятиями *уставной капитал*, в товариществах — это *складочный капитал*, в кооперативах — *это паевой фонд*. Состав имущества может увеличиваться или уменьшаться. Все закрепленное за юридическим лицом имущество отражено в смете.

[33] Кулагин М. И. Предпринимательство и право: опыт Запада. М., 1992. С. 37.
[34] Мифтахутдинов Р. Т. К вопросу о сущности правовой категории «прекращение юридических лиц без правопреемства» // Вестник Пермского университета. 2010. Вып. 4 (10). С. 127–133.

3. ***Самостоятельная имущественная ответственность*** (юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом (ч. 1 ст. 56 ГК РФ). Уставной, складочный капиталы, паевой фонд определяют лишь минимальный размер имущества юридического лица.

По общему праву учредители или участники юридического лица не отвечают по его обязательствам, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам своих участников и собственников.

Из указанного общего правила есть исключения, в силу которых на участников юридического лица возлагается субсидиарная ответственность по его обязательствам.

4. ***От своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права***. Имя юридического лица служит его индивидуализацией и выражается в его наименовании. Последнее должно содержать указания на организационно-правовую форму. В ряде случаев наименование должно содержать указания на характер деятельности юридического лица – унитарные предприятия, некоммерческие организации. Коммерческие юридические лица должны иметь фирменное наименование. Право иметь фирменное наименование исключительное право юридического лица. Зарегистрировав наименование, фирма получает исключительную возможность его использования. Еще одно средство индивидуализации юридического лица — юридический адрес, который обязательно указывается в учредительных документах. Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации.

Филиалы и представительства юридических лиц — структурные подразделения юридических лиц (ст. 55 ГК РФ). Филиал выполняет все функции юридического лица, в отличие от представительств, которые выполняют узкую направленность функций юридического лица.

Значение юридического лица можно понять, раскрыв **функции юридического лица:**

1) оформление коллективных интересов;

2) объединение капиталов;
3) ограничение предпринимательского риска;
4) управление капиталом.

**Виды юридических лиц.**

1. В зависимости от того, как участники юридических лиц действуют для достижения целей:

1) ***хозяйственные товарищества*** (объединяют личные усилия для достижения целей). К ним относятся: полное товарищество, товарищество на вере (коммандитное), крестьянское (фермерское) хозяйство;
2) ***хозяйственные общества*** (объединяют свои капиталы) — общества с ограниченной ответственностью, акционерные общества, публичные акционерные общества.

2. В зависимости от характера прав участников в отношении имущества юридического лица:

1) юридические лица, на имущество которых учредители имеют право собственности или иное вещное право — государственные и муниципальные унитарные предприятия, а также учреждения;
2) юридические лица, в отношении которых их участники имеют обязательственные права – хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы. Собственником имущества выступает само юридическое лицо;
3) юридические лица, в отношении которых их участники не имеют юридических прав — общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

3. В зависимости от целей деятельности:

1) ***коммерческие организации*** — извлечение прибыли. Они могут создаваться в форме хозяйственных товариществ, хозяйственных обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий;

2) ***некоммерческие организации*** не имеют извлечения прибыли в качестве основной цели и не распределяют полученную прибыль между участниками. Они могут осуществлять предпринимательскую деятельность при соблюдении двух условий: 1) эта деятельность служит достижением целей, ради которых организация создана; 2) данная деятельность соответствует цели некоммерческой организации. Они могут создаваться в форме кооперативов, общественных организаций, в форме учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных в законе.

4. По составу учредительных документов:

1) юридические лица, учредительными документами которых является устав и учредительный договор — общества с ограниченной ответственностью, акционерные общества;
2) юридические лица, учредительным документом которых является только учредительный договор — полное товарищество и товарищество на вере

**Правосубъектность юридического лица,** т. е. правоспособность и дееспособность, возникает в момент создания. Юридическое лицо считается созданным при занесении его в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ) (п. 8 ст. 51 ГК РФ). Прекращаются при внесении в запись исключения из ЕГРЮЛ (п. 3 ст. 49 ГК РФ).

**Правоспособность разграничивается на несколько видов:**

1. **Общая (универсальная)** — способность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.
2. **Специальная (ограниченная)** — способность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, соответствующие целям деятельности юридического лица, зафиксированном в его учредительных документах (некоммерческая организация).
3. **Исключительная** — способность нести лишь такие гражданские права и нести обязанности, которые необходимы для осуществления одного вида

деятельности, как правило, подлежащего лицензированию (например, банки, страховые организации).

**На объем правоспособности влияет не только его характер, но и ряд других факторов**:

1) юридическим лицам не могут принадлежать права, которые в силу своей специфики принадлежат только физическим лицам;
2) некоторые виды деятельности, прямо указанные в законе, могут осуществляться лишь с наличием лицензии;
3) специальная ограниченная правоспособность может вводиться законом для отдельных видов юридических лиц (п. 2 ст. 295 ГК РФ).

Если юридическое лицо в порядке, определенном законом, ограничивается в своей деятельности, такого вида определения могут быть оспорены в суде.

**Осуществление правосубъектности**

**Правоспособность и дееспособность осуществляется:**

1. Через органы юридического лица. Органы юридического лица формируют волю его самостоятельного субъекта. Они осуществляют управление его деятельностью и выступают в гражданском обороте от его имени. Их действия признаются действиями самого юридического лица. Потому что орган юридического лица – составная часть юридического лица. Он действует от его имени без доверенности. Органы юридического лица могут быть единоличными (директор) и коллегиальными (общее собрание).
2. Через представителей юридического лица. Представитель юридического лица – самостоятельный субъект права, действующий по поручению юридического лица. Ему должна быть выдана доверенность, определяющая круг его полномочий.
3. Через участников юридического лица. Таким способом правосубъектность осуществляется в хозяйственных товариществах. Предпринимательская деятельность полных товариществ признается деятельностью соответствующего товарищества в целом.

Юридическое лицо должно пройти определенные процедуры, чтобы считаться субъектом права.

Правопорядку известны несколько **способов образования юридического лица:**

1. Распорядительный порядок — юридическое лицо возникает на основании распоряжения учредителя, государственная регистрация не требуется.
2. Явочный порядок — отсутствие специальной государственной регистрации. Юридическое лицо создается на основании волеизъявления учредителей.

В российском законодательстве эти способы не применяются. **Вместо них применяются:**

1. ***Разрешительный*** — создание юридического лица должно быть санкционировано компетентным органом. Предполагается государственная регистрация создания юридического лица (создание банков, страховых организаций, некоммерческих организаций). Государственная регистрация этих юридических лиц осуществляется Министерством юстиции Российской Федерации. Они проверяют содержание учредительных документов и принимают решение о государственной регистрации юридического лица. Решение направляют в органы Федеральной налоговой службы Российской Федерации. Внося в Реестр запись, органы Федеральной налоговой службы направляют сведения обратно в органы Министерства юстиции РФ и уже последние выдают документы о государственной регистрации.
2. ***Нормативно-явочный***. Таким способом создается основная масса юридических лиц. Отсутствует необходимость предварительной записи вопросов о создании юридического лица. Оно считается созданным с получения государственной регистрации. При этом данный порядок предполагает, что уполномоченный государственный орган проверяет документы и регистрирует юридические лица при условии, если их учредительные документы не противоречат закону. Согласно ст. 23

Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ (ред. от 24.07.2023) «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2023)[35] отказывается регистрация:

1) когда не представлен пакет документов, определенных в законе;
2) документы представлены в ненадлежащий регистрирующий орган.

Последний не вправе отказать в государственной регистрации по причине несоответствия документов.

## § 2. Организационно-правовые формы юридических лиц: общая характеристика

В юридической литературе вопрос о сущности понятия организационно-правовой формы является дискуссионным.

Одни авторы утверждают, что организационно-правовые формы — это совокупность признаков юридического лица и выражают видовые особенности того или иного юридического лица.

Другие авторы утверждают, что организационно-правовые формы выражает предпринимательская деятельность, осуществляемая юридическими лицами.

**Значение:**

1. Организационно-правовая форма определяет связь юридического лица с действующим законодательством, поскольку юридические лица (коммерческие организации) могут создаваться только в организационно-правовой форме, предусмотренной законодательством.
2. Организационно-правовая форма позволяет определить происхождения имущества переданного юридическому лицу при его создании, а также принадлежность этого имущества либо самому юридическому лицу, либо его участнику.

[35] О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей [Электронный ресурс]: федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ (ред. от 24.07.2023) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2023). Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

3. Организационно-правовая форма позволяет определить условия ответственности участников по обязательствам юридического лица.

## § 3. Хозяйственные товарищества и общества как юридические лица: понятие, виды и общая характеристика их правового статуса

В соответствии с п. 1 ст. 66 ГК РФ: хозяйственные товарищества и общества – коммерческие организации с уставным (складочным) капиталом. Хозяйственные товарищества – объединения лиц. Хозяйственные общества – объединение капиталов.

**Общие черты хозяйственных товариществ и хозяйственных обществ:**

1) являются коммерческими организациями;
2) создаются на добровольной основе на началах членства;
3) наделены общей правоспособностью;
4) являются собственниками имущества, переданного им учредителями при образовании, а также имущества, приобретенного в ходе деятельности (ст. 66 ГК РФ);
5) имеют схожую структуру организации. Общее собрание участников — высший орган в этой структуре;
6) вкладами могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи и права, имеющую денежную оценку (ст. 661 ГК РФ);
7) хозяйственные товарищества и общества одного вида могут преобразовываться в хозяйственные товарищества и общества другого вида или в производственный кооператив;
8) участие отдельных категорий граждан в хозяйственных товариществах и обществах может быть ограниченно или запрещено (ст. 66 ГК РФ).

**Различия хозяйственных товариществ и общества:**

1. В хозяйственных товариществах участники ведут предпринимательскую деятельность лично, поэтому они должны иметь статус индивидуального предпринимателя либо быть коммерческими организациями (п. 5 ст. 66

ГК РФ). Исключение из этого правила касается лишь вкладчиков на вере. Вкладчиками могут быть граждане и юридические лица. В хозяйственных обществах личного участия учредителей в делах организации не предполагается, поэтому могут принять участие не только участники, но и другие предприниматели. Исключения предусмотрены в ст. 66 п. 6 ГК РФ: государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать хозяйственными обществами. Учреждения могут быть участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере только с разрешения собственника имущества учреждения.

2. Предприниматель может быть участником лишь одного товарищества, поскольку эти лица субсидиарно несут ответственность личным имуществом. Исключение действует только в отношении вкладчиков. Они могут быть участниками нескольких товариществ, т. к. не отвечают своим имуществом по обязательствам. Лицо может быть одновременно участником нескольких обязательств, т. к. не несет ответственность по их обязательствам (исключение ООО).
3. Участники товарищества действуют от своего имени, поэтому и нуждаются в специальных органах юридического лица. Они сами управляют товариществом, поэтому нет необходимости специально определять структуру управления и закреплять в уставе. Единственным документом товарищества является учредительный договор. В обществах участники не осуществляют предпринимательскую деятельность лично. Для этого создается специально управомоченные органы. Они, как правило, образуют сложную структуру управления общества. Эта структура находит свое закрепление в уставе, который становится необходимым документом.
4. Отношения участников товарищества построены на лично доверительной основе. В связи с этим серьезно ограниченности и уступки их своим лицам — выбытие полного товарищества влечет прекращение товарищества. В обществах лично-доверительные отношения участников

исключается. Отсюда широкие возможности изменения состава обществ. Эти изменения обычно не влияют на общества.

5. Товарищество не может быть создано одним лицом. Общества могут создаваться одним лицом или могут состоять из одного лица (п. 2 ст. 88 ГК РФ).

**Виды юридических лиц.**

1. ***Производственный кооператив (артель)*** — это добровольное объединение не являющихся предпринимателями граждан для совместной производственной деятельности, основанное на трудовом или личном участии при определении паевых взносов, при их личной ответственности по обязательствам кооператива; коммерческая организация, основанная на членстве. Основано на том, что участники будут совместно принимать участие в их деятельности. Поэтому распределение полученного дохода между участниками осуществляется по труду, а не пропорционально вкладам. Каждому участнику принадлежит лишь один голос при решении общих вопросов — полное равенство в управлении общими делами кооператива. Действующее законодательство допускает участие в кооперативе не только трудом, но и личными вкладами. При этом число «финансовых» участников не может превышать двадцать пять процентов от числа обычных членов кооператива (п. 2 ст. 7 Закона «О кооперативах»). Он создается на основе устава – единственный учредительный документ кооператива. Члены несут ответственность частью своего личного имущества. Порядок и размер ответственности устанавливается кооперативом. Он может преобразовываться только в хозяйственное товарищество и общество по единогласному решению всех членов.

2. ***Государственные и муниципальные унитарные предприятия*** — коммерческие организации, отличительной особенностью которых является то, что они не являются корпорациями, т. е. не построены на началах членства и не становятся собственниками закрепленного за ними

имущества. Создавший его учредитель сохраняет за собой право собственности на переданное предприятию имущество, а также приобретает право собственности на имущество, полученное в ходе деятельности предприятия. Само предприятие наделяется определенным вещным правом на чужое имущество. Термин «унитарное» подчеркивает неделимость имущества такого юридического лица по вкладам, долям или паям. Исходя из этого, в п. 1 ст. 113 ГК РФ указывается, что унитарным предприятием признается предприятие, имущество которого остается неделимой собственностью ее учредителя. Унитарное предприятие является единственной разновидностью коммерческих организаций, имеющих специальную правоспособность. Поэтому в уставе предприятия должны содержаться сведения о деятельности предприятия, указания на собственника имущества этого предприятия. Единственный документ — устав. Он утверждается уполномоченным органом публично-правового регулирования. Данный государственный орган утверждает руководителя, директора предприятия, являющегося единственным органом подотчетности. Уставной капитал — минимальная гарантия кредиторов.

**Разновидности государственных и муниципальных унитарных предприятий:**

1) основанные на праве хозяйственного ведения;
2) основанные на праве оперативного управления (казенные).

Различия в правовом статусе таких предприятий заключается в объеме правомочий в отношении имущества собственника. Право хозяйственного ведения шире права оперативного управления. В соответствии с п. 2 ст. 295 ГК РФ предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения вправе без согласия собственника осуществлять любые действия за исключением тех, которые требуют специального согласования.

Казенные предприятия вправе совершать любые сделки по распоряжению имущества только с согласия собственника, за исключением готовой продукции (п. 1 ст. 291 ГК РФ). По долгам казенных предприятий их

учредитель — Российская Федерация — несет субсидиарную ответственность. Для других унитарных предприятий такая ситуация исключается. Кроме того, казенные предприятия не могут быть объявлены банкротами. Могут создаваться как федеральным собственником, так и субъектом РФ, а также муниципальным образованием. Казенные предприятия могут создаваться на основании федеральной собственности только в случаях, предусмотренных законом (Федеральный закон «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» от 14.11.2002 № 161-ФЗ).

Все виды государственных и муниципальных унитарных предприятияй отвечают по своим обязательствам всем закрепленным за ним имуществом.

Реорганизуются и ликвидируются по общим правилам гражданского законодательства. Но их преобразования в другие виды коммерческих организаций всегда связано с отчуждением их имущества из публичной собственности в частную, т. к. коммерческим организациям имущество принадлежит в частной собственности.

Органы внутренних дел РФ, выполняя правоохранительные функции, предписанные федеральным законом «О полиции»[36], не могут существовать автономно от хозяйственных и экономических процессов, происходящих в стране, они не могут выступать исключительно в роли властного публичного образования со своей структурой, абсолютно отстранившись от участия в каких бы то ни было экономических процессах. Это связано с тем, что обеспечение деятельности органов внутренних дел не могут существовать изолированно от хозяйственной жизни, поскольку для выполнения своих основных задач ОВД, должны обладать необходимым имуществом и оборудованием. Его приобретение возможно только при наличии статуса юридического лица. Помимо этого, управление этим имуществом также требует статуса юридического лица, поскольку закрепление за органами

[36] О полиции: федеральный закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2011. № 7. Ст. 900.

внутренних дел государственной собственности предполагает эффективное использование соответствующего имущества и имущественных прав. Два этих обстоятельства обусловливают признание за органами внутренних дел статуса юридического лица.

**Орган внутренних дел как государственное учреждение относится к виду казенных учреждений**, в связи с чем наделен некоторыми особенностями, которые позволяют ограничить его правоспособность в гражданском обороте. Согласно ст. 6 БК РФ[37] казенное учреждение представляет собой «государственное учреждение, осуществляющее оказание государственных услуг, выполнение работ и (или) исполнение государственных функций в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти (государственных органов), финансовое обеспечение деятельности которого осуществляется за счет средств соответствующего федерального бюджета.

Руководствуясь Письмом Минфина России от 18.04.2014 № 02–03–10/18157, можно уточнить, что орган внутренних дел как казенное учреждение представляет собой государственное учреждение, осуществляющее оказание государственных услуг, выполнение работ и (или) исполнение государственных функций в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, финансовое обеспечение деятельности которого осуществляется за счет средств соответствующего бюджета на основании бюджетной сметы[38].

**Можно выделить ряд специфических признаков казенного учреждения, которыми наделен орган внутренних дел.** К ним относятся следующие:

---

[37] Бюджетный кодекс Российской Федерации: федеральный закон от 30 июля 1998 г. № 145-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 31. Ст. 3832.

[38] Бараненков В. В. Гражданская правосубъектность военных организаций и правовые основы функционирования ведомственных систем юридических лиц. М., 2006. 500 с.

1) орган внутренних дел находится в ведении органа государственной власти, осуществляющего бюджетные полномочия главного распорядителя (распорядителя) бюджетных средств в отношении казенных учреждений;

2) финансовое обеспечение деятельности органа внутренних дел как казенного учреждения осуществляется за счет средств федерального бюджета (на иных уровнях власти не предусмотрено создание органов внутренних дел);

3) орган внутренних дел как казенное учреждение осуществляет операции с бюджетными средствами через лицевые счета, открытые ему в соответствии с БК РФ и они контролируются распорядителем бюджетных средств;

4) заключение и оплата казенным учреждением государственных контрактов, иных договоров осуществляется на основании законодательства о контрактной системе[39] и подлежит исполнению за счет бюджетных средств;

5) казенное учреждение обеспечивает исполнение денежных обязательств, указанных в исполнительном документе, в соответствии с БК РФ[40].

## § 4. Иные виды юридических лиц

1. ***Потребительский кооператив*** создается не для совместного производства или иной хозяйственной деятельности, основанном на личном труде работников, а для выполнения материальных требований кооператива. Он предпочитает не личное участие в делах кооператива, а внесение финансов (ст. 116 ГК РФ). К числу потребительских кооперативов относятся

[39] О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд: федеральный закон от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2013. № 14. Ст. 1652.

[40] Жогов Н. Г. К вопросу правосубъектности юридического лица в системе органов внутренних дел // Вестник Московского университета МВД России. 2015. № 9. С. 46–48.

жилищные, жилищно-строительные, дачные, гаражные, садоводческое товарищества. Он действует на основании устава, как единственного учредительного договора. Членами его могут быть граждане и юридические лица – не менее трех участников. Он должен иметь паевой взнос. Законом не исключается возможность осуществления кооперативом некоторых видов предпринимательской деятельности (например, сдача в аренду неиспользуемого здания). Доходы от такой деятельности по решению общего собрания могут направляться на общие нужды. Потребительский кооператив ликвидируется по общим правилам, но есть специальные основания, предусмотренные п. 4 ст. 218 ГК РФ, ликвидации потребительских кооперативов: полное внесение членами кооператива паевых взносов за пользование объектами.

2. ***Общественные и религиозные организации*** (объединения) — основанное на началах членства объединения граждан, созданных ими на базе общественности нематериальных интересов для совместного удовлетворения духовных и иных потребностей, в том числе для совместного осуществления защиты некоторых своих интересов. К их числу относятся: политические партии, профессиональные союзы, добровольные общества и иные объединения граждан по интересам. Они создаются по инициативе не менее трех человек, а религиозные — не менее десяти человек. В составе их участников и учредителей могут быть и юридические лица, являющиеся общественными объединениями. Учредительным документом является устав, утвержденный учреждениями данной организации, и подлежит регистрации в органах юстиции. Они обладают специальной правоспособностью. Их участие в имущественном обороте носит строгий характер. Они вправе выступать учреждениями или участниками коммерческих организаций, но получаемые доходы могут быть исполнены только для достижения цели и не могут распределяться между учреждениями и участниками. Они должны ежегодно публиковать отчеты об использовании. Учредители, участники не получают в отношении имущества никаких имущественных прав. В связи с

этим никакой ответственности организаций не существует. Ликвидация и реорганизация — по общим правилам гражданского законодательства. Но данные организации не могут быть признаны банкротами; остаток имущества после ликвидации подлежит реализации целей, предусмотренных уставом. Если эти цели прямо не определены, вопрос о судьбе имущества решает суд, но ни при каких условиях это имущество не может распределяться между участниками.

3. ***Фонд*** относится к числу некоммерческих организаций, не являющихся корпорацией, не основан на началах членства. Он создается для нематериального обеспечения социальных, культурных, благотворительных, образованных и иных полезных видов деятельности. Его участие в гражданском обороте имеет целевой характер, подчиненных основным целям деятельности конкретного фонда. Он является собственником имущества переданного учреждениями. Последние не имеют право на имущество фонда, исключительная ответственность между учреждениями. В качестве учредителей могут выступать физические и юридические лица (как коммерческие и некоммерческие организации), а также публично-правовые организации.

**Особенность учредителей**: передача взноса в имущество уставного капитала фонда. Они должны контролировать соблюдение целевого характера, полученного фондам имущества. Для этих целей создается попечительский совет. Фонд в своей деятельности преследует исключительно полученные цели, поэтому имущество фонда не может распределяться между его учредителями, участниками или работниками. Он обязан к публичному ведению своих дел.

**Реорганизация и ликвидация фонда имеет особенности:**

1) перечень ликвидации предусмотрен только законом, а не уставом;

2) ликвидация допускается только по решению суда, а не в добровольном порядке.

Оставшееся после ликвидации имущество отправляется либо на цели фонда, либо на благотворительные цели. Если это невозможно, оно обращается в доход государства. Имущество фонда не подлежит распределению между участниками, а фонд не может быть объявлен банкротом.

**Учреждение** — это некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных и иных функций некоммерческого характера. Оно не относится к числу корпораций; единственный вид организации не является собственником своего имущества. Права на имущество, закрепленное за ним собственником, на имущество, приобретенное учреждением в соответствии со ст. 296 ГК РФ. Оно может быть создано гражданином или юридическим лицом – частное учреждение. Если учреждение создано РФ или субъектом РФ – государственное учреждение. Если муниципальным образованием, то муниципальное учреждение. Государственное и муниципальное учреждение могут быть бюджетными или автономными. Частные и бюджетные учреждения полностью или частично финансируются учредителями. Они отвечают за находящимися в их распоряжении денежными средствами. При недостаточности указанных денежных средств субсидиарную ответственность несет собственник их имущества.

Автономные учреждения отвечают по своим обязательствам всем закрепленным за ним имуществом (исключение: недвижимое имущество и особо ценное движимое имущество, закрепленное за этим учреждением собственником или приобретенное за счет средств собственника).

Собственник имущества автономного учреждения не несет ответственности по его обязательствам.

**Ассоциации и союзы** — это объединения различных юридических лиц, основанные на корпоративных правах (членских) началах (ст. 123.8 ГК РФ).

**Особенности:**

1. Они являются самостоятельными юридическими лицами, некоммерческими организациями.

2. В своей деятельности они преследуют некоммерческие цели, главным образом цели координации деятельности участников и защита их интересов в суде и иных государственных и общественных органах и организациях.

3. Создаются на добровольной основе и не вправе осуществлять какие-либо управленческие функции в отношении участников. Они сохраняют полностью свои права юридических лиц. В качестве учредителей ассоциаций и союзов могут выступать как коммерческие, так и некоммерческие организации. Одно и то же юридическое лицо может состоять в нескольких ассоциациях и союзах.

4. Учредительные документы — это учредительный договор и устав.

5. Имущество является ее собственностью.

6. Учредители, участники никаких имущественных прав на данные организации не приобретают. Имущество может использоваться исключительно на достижение цели.

7. Члены при недостатке у данной организации средств, необходимых для покрытия долгов, несут ограниченную ответственность своим имуществом, определяющимися учредительными документами.

8. Они не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, но могут создавать для этих целей хозяйственные общества и участвовать в них. При этом доходы от этой деятельности не могут распространяться между членами, а направляются на нужды объединения.

9. Каждый член вправе участвовать в делах организации. Кроме того, он может пользоваться услугами ассоциации безвозмездно.

10. Ликвидируется по общим правилам гражданского законодательства. Могут преобразовываться в фонд или автономную некоммерческую организацию, либо в товарищество или общество.

11. Не могут быть признаны банкротом, т. к. их члены несут субсидиарную ответственность по долгам.

12. Остаток имущества передается для использования на цели, предусмотренные в уставе или в Федеральном законе от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», но не распределяются между учредителями.

**Некоммерческое партнерство** — это основанное на членстве объединение граждан и юридических лиц, созданное ими для достижения некоммерческих целей путем осуществления предпринимательской деятельности.

Создаются на основании решения его учредителей, утверждается его устав. Они вправе, но не обязаны заключать учредительный договор – второй учредительный документ. Число учредителей неограниченно, но не может состоять из одного. Партнерство становится собственником своего имущества. Оно вправе осуществлять предпринимательскую деятельность. Вправе создавать коммерческие и некоммерческие организации. Члены партнерства не отвечают по обязательствам партнерства. Реорганизация по общему правилу гражданского законодательства. По решению учредителей оно может образовываться в общественные и религиозные организации, фонд, автономную некоммерческую организацию. Закон не предусматривает его преобразование и в коммерческую организацию. С учетом особенностей статуса партнерства следует объявлять его банкротом.

**Автономные некоммерческие организации** — это не имеющие членства организация, созданная на базе имущественных взносов учредителей для оказания различных услуг и являющиеся собственником своего имущества. Учредителями могут быть как физические, так и юридические лица, производящие взносы в автономную некоммерческую организацию.

**Учредительные документы** — устав, при наличии нескольких учредителей — учредительный договор.

Учредители не приобретают никаких прав на имущество организации и не несут ответственности по ним. Они вправе пользоваться услугами этой организации.

Организация ликвидируется и реорганизуется по общим правилам гражданского законодательства. По решению ее высшего органа организация может быть преобразована в фонд, но не в коммерческую организацию. Она не может быть объявлена банкротом.

**Государственная корпорация,** не имеющая членства, некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественных взносов и созданная для осуществления социально-управленческих и иных общественно-полезных функций, создается на основании федерального закона. Она является собственником имущества, переданного ею Российской Федерации. Она не отвечает по обязательствам Российской Федерации, а Российская Федерация не отвечает по обязательствам государственной корпорации, если иное не предусмотрено законом. За счет части имущества государственной корпорации может быть сформулирован уставной капитал. Он определяет минимальный размер имущества, гарантирующие интересы его кредиторов. Она вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, но лишь постольку, поскольку это служит достижению целей. Она обязана ежегодно публиковать отчеты по использованию своего имущества. Особенности правового положения государственных корпораций определяются специальным законом, предусматривающим его содержание.

## § 5. Публично-правовые организации как субъекты гражданского права: общая характеристика

### 1. Особенности гражданско-правового статуса публично-правового образования как субъекта гражданского права.

Субъектами гражданского права наряду с гражданами и юридическими лицами могут быть Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования.

**Особенности:**

Исходя из норм главы 5 ГК РФ, все государственные образования характеризуются признаком — равенство. Согласно ст. 124 ГК РФ, государственные образования в гражданско-правовых отношениях выступают на равных началах с другими участниками — гражданами и юридическими лицами.

К публично-правовым образованиям при определении их юридического статуса применяются нормы гражданского законодательства, относящиеся к юридическим лицам, если иное специально не предусмотрено законом или не вытекает из особенностей публично-правового образования как субъекта права. Особенности публично-правовых образований как участников гражданских правоотношений определяют свойства правосубъектности публично-правовых образований, проистекающие от объединения в одной структуре и политической организации, облеченной властными привилегиями, и субъекта экономических отношений[41].

Публично-правовые образования могут выступать собственниками имущества, могут совершать гражданско-правовые сделки всех видов, могут быть носителями иных гражданско-правовых прав. Кроме того, они несут ответственность за свои обязательства, а также они могут защищать свои права.

[41]Крылова Е. Б. Природа гражданской правосубъектности публично-правовых образований // Юридический мир. 2010. № 4. С. 1.

**Их специфика заключается:**

1) в порядке их возникновения;

2) с порядком прекращения их деятельности;

3) в структуре органов, представляющих публично-правовые образования в имущественных отношениях. Государственные образования как субъекты права наделяются специальной правоспособностью. Они осуществляют ее через муниципальные, государственные органы. От имени Российской Федерации в гражданско-правовых отношениях выступают Правительство РФ, Министерства РФ, Федеральные агентства. От имени субъектов РФ выступают органы государственной власти, определяемые законами соответствующих субъектов, а также муниципальное-местное самоуправление.

Необходимо иметь в виду, что государственные и муниципальные органы, выступающие от имени публично-правового образования, могут проявлять качество самостоятельного субъекта права, т. е. эти органы власти могут выступать в качестве юридического лица — государственного или муниципального учреждения. В этом случае они выступают от своего имени как самостоятельные участники гражданского права. В связи с этим в конкретных ситуациях следует устанавливать, действуют ли они от имени государства или же от своего имени как государственные и муниципальные учреждения. Не исключается возможность, что от имени государственных образований будут выступать представители. В их качестве могут выступать государственные органы, юридические лица, а также граждане.

## § 6. Формы участия публично-правовых образований в гражданском обороте

Публично-правовые образования в гражданском обороте могут участвовать опосредовано с использованием созданных публично-правовых образованиями юридических лиц, т. е. государственных и муниципальных

унитарных предприятий и учреждений. Через эти юридические лица публично-правовые образования участвуют в имущественных отношениях. Публично-правовые образования являются собственниками имущества этих юридических лиц, но вместе с тем данные юридические лица действуют от своего имени в собственных интересах на свой риск и наделены в той или иной степени гражданско-правовой ответственностью.

**Непосредственное участие публично-правовых образований:**

1) они могут выступать в качестве собственника имущества;

2) они могут быть субъектами разного рода гражданско-правовых сделок;

3) они могут быть наследниками или получателями выморочного имущества.

**Принадлежащее публично-правовым образованиям имущество можно разделить на два вида:**

1) государственная казна;

2) имущество, закрепленное за государственными юридическими лицами.

**Казна может быть:**

1) казна Российской Федерации;

2) казна субъектов Российской Федерации;

3) казна муниципального образования.

В ее состав входят бюджетные средства и иное имущество, незакрепленное за государственными и муниципальными юридическими лицами на вещном праве.

Имущество закрепляется на вещном праве: либо на праве хозяйственного ведения, либо праве оперативного управления.

Публично-правовые образования могут быть участниками всех типов сделок, при этом выступая в качестве стороны публично-правового образования, не проявляя своих властных атрибутов, и выступают на основе равноправия, в смысле юридического равенства, со своими контрагентами.

По возникшим обязательствам, публично-правовые образования несут имущественную ответственность.

Существуют отдельные виды сделок, в качестве участников в которых выступают именно государственные образования – государственные контракты, кредитные сделки с участием государственных образований (они могут выступать в качестве заемщиков при выдаче ценных бумаг); от имени государственных образований заключаются соглашения о разделе продукции.

Данные соглашения дают право на возмездной основе эксплуатировать крупные месторождения нефти и газа; при совершении крупных по суммам гражданско-правовых сделок государственные образования могут выступать в качестве гаранта (поручителя) по обязательствам других государственных образований.

Государство может быть наследником по завещанию, а при отсутствии наследников Российская Федерация принимает имущество как выморочное. В первом случае действует общая норма гражданского законодательства о наследовании по завещанию. Соответственно статус государства в этом случае юридического значения не имеет. Во втором случае действует специальные правила ст. 1151 ГК РФ, а статус имеет решающее значение.

## § 7. Гражданско-правовая ответственность публично-правового образования

Публично-правовые образования несут ответственность по своим обязательствам в случае их неисполнения или ненадлежащего исполнения. На основании ст. 126 ГК РФ можно делать вывод об особенностях гражданско-правовой ответственности публично-правовых образований:

1. Публично-правовые образования отвечают по своим обязательствам, принадлежащим на праве собственности имуществом. За исключением имущества, закрепленного за юридическими лицами,

созданными этими государственными образованиями; имущества государства и муниципалитета.

2. Публично-правовые образования отвечают только по своим обязательствам и не отвечают по обязательствам, созданным ими юридических лиц, кроме случаев прямо предусмотренных законом. В ряде статей гражданского кодекса предусмотрена субсидиарная ответственность по обязательствам созданных ими юридических лиц в случае принятия на себя гарантии (поручительства) (п. 6 ст. 126 ГК РФ); в установленных законом случаях по долгам наследодателя (ст. 1175 ГК РФ, п. 3 ст. 1151 ГК РФ).

Ответственность публично-правовых образований может наступать в тех случаях, когда они приняли на себя гарантии, т. е. выступили поручителями других субъектов. Обязательства определяются Налоговым кодексом РФ и Постановлениями Правительства РФ.

В соответствии со ст. 1070 ГК РФ ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры, возмещаются за счет казны Российской Федерации, казны субъектов Российской Федерации или казны муниципального образования. Вред подлежит возмещению независимо от должностных лиц органов дознания.

В соответствии со ст. 1151 ГК РФ в случаях, когда государству переходит имущество в порядке наследования, оно в пределах стоимости отвечает по долгам наследодателя.

# ГЛАВА 5. ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

## § 1. Понятие и классификация объектов гражданских прав

В литературе нет единого понятия определения объектов гражданских прав, категория объектов гражданских прав не определима в законодательстве. Авторы, которые рассматривают *правоотношения как результат*, понимают под объектами гражданских прав материальные и нематериальные блага, по поводу которых участники правоотношения гражданские права и обязанности (С. Н. Братусь[42], М. М. Агарков, Р. О. Халфина[43] и другие). Те же авторы, которые рассматривают *правоотношения как производство*, под объектами гражданских прав понимают то, на что направлены права и обязанности, т. е. поведение участников (Я. М. Магазинера, О. С. Иоффе[44], Д. Н. Генкина[45] и других).

Ст. 128 ГК РФ: объекты гражданских прав — имущественные материальные блага, а также личные неимущественные блага и действия по их созданию и по поводу которых складываются субъективные права и обязанности – имущественные права, иное имущество, работы и услуги, нематериальные блага и интеллектуальная собственность, т. е. результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них.

Состав объектов гражданских прав изменяется. Для всех объектов гражданских прав, за исключением личных неимущественных благ, составляющих особую группу объектов, характерным признаком также является возможность их денежной оценки, т. е. иметь экономическую форму товара и оборотоспособность[46].

---

[42] Братусь С. Н. Предмет и система советского гражданского права. М.: Госюриздат, 1963. С. 14.
[43] Халфина Р. О. Общее учение о правоотношении. М.: Юридическая литература, 1974. С. 214.
[44] Иоффе О. С. Правоотношение по советскому гражданскому праву. Л.: Наука, 1949. С. 82–88.
[45] Генкин Д. М. Основы советского социалистического гражданского права: лекции. М.: Высшая партийная школа при ЦК КПСС, 1956. С. 14.
[46] Максимов В. А. Система охраняемых законом интересов в гражданском праве // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. 2019. № 2 (82). С. 114–123.

**Все объекты гражданских прав подразделяются на три группы в зависимости от степени их оборотоспособности:**

1) объекты, оборот которых неограничен (такие объекты могут свободно отчуждаться; они могут быть объектами универсального правопреемства);

2) объекты, оборот которых ограничен (ограничено оборотоспособные объекты);

3) объекты, изъятые из оборота (объекты, оборот которых в соответствии с законом недопустим).

## § 2. Отдельные виды объектов гражданских прав

### Виды объектов гражданских прав

**Вещи как объекты гражданских прав.**

Легальное определение понятия вещей в законодательстве не содержится.

**Вещи** — это предметы материального мира, способные удовлетворять потребности субъектов общества.

Вещами не являются объекты, свойства которых не познаны человеком, и космические объекты.

**Правовой режим вещи** — это установленный законодателем порядок поведения субъектов в отношении той или иной вещи, т. е. порядок ее использования и иные правомерные действия в отношении вещи.

В контексте характеристики объекта вещного правоотношения следует обратить внимание на то, что с развитием общественных отношений и уровня технологий эти объекты претерпевают существенные изменения. В первую очередь речь идет о бездокументарных ценных бумагах и

электронных деньгах, которые объектом вещных правоотношений не являются, поскольку в них отсутствуют традиционные признаки вещей[47].

**Виды вещей.**

**I группа:**

1) ***движимые вещи;***

2) ***недвижимые вещи.***

1) вещи, не относящиеся к недвижимости, включая ценные бумаги, признаются движимыми;

2) к недвижимым вещам относятся земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, т. е. перемещение которых без несоразмерного ущерба невозможно, в том числе здания, сооружения и в том числе незавершенного порядка.

**Недвижимость в силу закона** — это подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты.

Право на недвижимое имущество подлежит государственной регистрации в соответствии с ФЗ РФ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество». Государственную регистрацию осуществляет Федеральная регистрационная служба (Росреестр), которая ведет единый государственный реестр прав на недвижимое имущество. В нем **подлежат регистрации:**

1) право собственности;
2) право хозяйственного ведения;
3) право оперативного управления;
4) право пожизненного наследуемого владения;
5) ипотека;
6) сервитут;
7) иные права, предусмотренные законом.

[47] Яхонтов Р. Н. Соотношение объекта права и объекта правоотношения в гражданском праве // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. 2022. № 1 (93). С. 88.

Право собственности и иные права на недвижимое имущество, ограничение этих прав, их переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином реестре. Орган, осуществляющий государственную регистрацию по ходатайству правообладателя, обязан выдать документ о зарегистрированном праве. Информацию о зарегистрированных правах данный орган обязан предоставить любому лицу. Отказ либо уклонение от регистрации могут быть обжалованы в суде (а по терминологии с 1 января 2008 года — оспорены в суде).

**II группа:**

1) ***индивидуально-определенные вещи;***

2) ***определенные родовыми признаками вещи.***

1) это уникальные вещи, обладающие такими признаками, по которым их можно идентифицировать (они определяются: серией, по факту принадлежности определенным субъектам);

2) характерны черты, общие для всех вещей данного рода. Они определяются числом, мерой, весом.

**Значение данной классификации.**

1. В договоре могут быть четко указаны вещи, являющиеся его предметом. Если такие указания позволяют определить вещь как индивидуальную, то договор не может исполняться другими аналогичными вещами.

2. Объектом отдельных договоров могут быть только вещи (например, предметом аренды могут быть только индивидуально-определенные вещи).

3. Гибель индивидуально-определенной вещи влечет прекращение обязательств, т. е. должник освобождается от обязанности передать данную вещь кредитору.

4. Гибель вещей, определенных родовыми признаками, не влечет прекращения обязательств должника по передачи ее кредитору (род не гибнет).

5. Истребовать в принудительном порядке у должника можно только индивидуально-определенную вещь. Вещь, определенная родовыми признаками, истребованию не подлежит.

**III группа:**

1) ***потребляемые вещи;***

2) ***непотребляемые вещи.***

1) признается вещь, однократный акт использования которой приводит к ее уничтожению или существенному видоизменению. Они не могут быть предметом договора о возврате;

2) признаются вещи, которые в процессе их использования изнашиваются, но при этом сокращают свое качество в течение более или менее длительного времени.

**IV группа:**

1) ***делимые;***

2) ***неделимые.***

1) можно разделить на отдельные части без нанесения ущерба ее хозяйственному назначению, причем каждая из частей сохраняет свою ценность и хозяйственное назначение;

2) в случае их разделения на части утрачивают хозяйственное назначение.

**V группа:**

1) ***главная вещь;***

2) ***принадлежность.***

**Принадлежностью** считается вещь, предназначенная служить главной вещи, и связанная с ним общим назначением. Принадлежность не является ни составной, ни запасной частью главной вещи, т. к. они не соединены конструктивно. Их связь обусловлена обычным способом пользования. Принадлежность следует судьбе главной вещи. Примером главной вещи и принадлежности является музыкальный инструмент и футляр к нему.

**Сложные вещи** — разнородные вещи, образующие единое целое. Такие вещи используются по общему назначению (парные вещи) (ст. 134 ГК РФ). Плоды, продукция, доходы (ст. 136 ГК РФ) и животные (ст. 137 ГК РФ) относятся к вещам.

1. **Деньги** относятся к вещам, но ввиду особой их роли в экономическом обороте подчинены действию особого правового режима.

Деньги — законное платежное средство, при помощи которых можно погасить любой долг. Денежные знаки относятся к вещам, определенным родовыми признаками, и могут характеризоваться как заменимые. Их оборот связан не с обращением отдельных купюр, а с денежными единицами, выраженными в их содержании. Деньги можно индивидуализировать путем записи номера отдельного знака. Они могут выступать самостоятельным предметом договора.

2**. Имущественные права.**

Ст. 128 ГК РФ закрепляет имущественные права в качестве объектов гражданских прав. Договор уступки прав требования (договор цессии): предметом отношений выступает имущественное право требования.

3. **Имущество** понимается в широком и узком смысле. В узком смысле — совокупность вещей. В широком смысле — совокупность вещей, имущественных прав и обязанностей.

4. **Ценные бумаги (ст. 142 ГК РФ)** – документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможна только при его предъявлении.

**Признаки ценной бумаги:**

1) юридический документ;
2) строго формальный документ (предъявляются требования к форме и обязательным реквизитам);
3) основной функцией является удостоверение имущественных прав;
4) с передачей ценной бумаги переходят все удостоверяемые ею права;

5) в случаях установленных законом для осуществления передачи прав по ценной бумаге достаточно закрепление в специальном реестре (обычном или электронном).

**Виды ценных бумаг.**

К ценным бумагам относятся: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законодательством о ценных бумагах или в установленном им порядке отнесены к числу ценных бумаг.

**Все ценные бумаги можно разделить на 3 группы:**

1. ***Ценные бумаги на предъявителя*** (например, облигации, чеки, банковские сертификаты, коносамент). Права по таким ценным бумагам принадлежат фактическому обладателю данного документа. Для передачи прав по таким ценным бумагам достаточно простого вручения ценной бумаги другому лицу.

2. ***Именные ценные бумаги*** (например, акции). Права по векселю принадлежат названному в ней лицу. Передаются права по договору цессии (ст. 390 ГК РФ).

3. ***Ордерные ценные бумаги*** (например, вексель). Права по чеку принадлежат названному в документе лицу, которое может само осуществлять эти права или назначить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо. Права по таким бумагам передаются путем указания на данной бумаге индоссамента (передаточной надписи) (п. 3 ст. 143 ГК РФ).

Приобретение сотрудником полиции ценных бумаг не противоречит законодательству. Вместе с тем п. 4 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской

Федерации»[48] определено, что в случаях, установленных федеральным законом, запрещается приобретать ценные бумаги, по которым может быть получен доход. К таким случаям можно отнести приобретение ценных бумаг, которое повлечет возникновение конфликта интересов при выполнении служебных обязанностей. К таким случаям можно отнести приобретение ценных бумаг, которое повлечет возникновение конфликта интересов при выполнении служебных обязанностей. Согласно ч. 2 ст. 17 Закона о государственной гражданской службе в случае, если владение ценными бумагами (долями участия, паями в уставных (складочных) капиталах организаций) приводит или может привести к конфликту интересов, гражданский служащий обязан передать принадлежащие ему ценные бумаги (доли участия, паи в уставных (складочных) капиталах организаций) в доверительное управление в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

Нормативными предписаниями части 2 статьи 14 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»[49] на сотрудника органов внутренних дел распространены ограничения, запреты и обязанности, установленные Федеральным законом от 25 декабря 2008 г. № 273-ФЗ «О противодействии коррупции»[50] и статьями 17, 18 и 20 Закона о государственной гражданской службе.

## 6. **Работа и услуги (разновидности действий).**

Трудовое право регулирует процесс услуг, гражданское законодательство — отношения по поводу передачи результатов.

Результат работ материален, выражается в овеществленной форме, созданных, отремонтированных вещах. Результат работ отделим от действий

[48] Собрание законодательства Российской Федерации. 2004. № 31. Ст. 3215.
[49] Собрание законодательства Российской Федерации. 2011. № 49 (часть I). Ст. 7020.
[50] Собрание законодательства Российской Федерации. 2008. № 52 (часть I). Ст. 6228.

лица, осуществляется им. Характерным признаком работ является то, что любое лицо, обладающее необходимыми навыками, способно гарантированно достичь его. В связи с этим результат работ не рассматривается в качестве уникального объекта. Поэтому законодатель не придает особого значения тому, кто будет производить работу. Подрядчик вправе без согласования с заказчиком передать выполнение части работы другому, но он остается ответственным перед заказчиком за результат работы.

**Услуга** — это деятельность, неотделимая от лица, ее осуществляющего. Как правило, оказание услуги не связано с созданием материальных благ. Полезный эффект услуги проявляется в деятельности как таковой. Потребности субъектов удовлетворяются в процессе оказания услуги.

**7. Интеллектуальная собственность** — собирательная категория:

1) результаты интеллектуальной деятельности;

2) приравненные к ним средства индивидуализации. Выраженный в объективизированной форме ее продукт (произведения науки, литературы, искусства, произведения техники, промышленные образцы, модели, программы ЭВМ и иные (ст. 1225 ГК РФ)). Произведения науки, литературы и искусства — это нематериальные результаты интеллектуальной деятельности; это совокупность фантазий. Средства индивидуализации юридических лиц, работы, услуг (фирменные наименования, (товары) знаки обслуживания, наименование мест происхождения товара и коммерческое наименование). Они используются в целях собственной индивидуализации, а также в целях индивидуализации товаров, продукции, услуг. На данные объекты устанавливаются абсолютные права.

**8. Нематериальные блага и их защита.**

Легального определения нематериальных благ нет.

**Нематериальные блага** — это признанные действующим законодательством блага и свободы, не имеющие экономического содержания и не отделяемые от личности их носящего.

**Черты нематериальных благ:**

1) как объекты не имеют материального содержания;

2) индивидуализируют личность обладателя этих благ.

Сущность (ст. 150 ГК РФ): примерный перечень нематериальных благ. **Их можно подразделить на две группы:**

1. Нематериальные блага, приобретаемые гражданами по рождению, а юридическими лицами в силу создания. К ним относятся: жизнь, здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь, доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна. Для них характерна неразрывная связь с самой личностью гражданина или юридического лица — эти блага существуют объективно, т. е. независимо от их правовой регламентации и в юридической защите они нуждаются только в случае их нарушения (посягательства на них).

2. Нематериальные блага, приобретаемые гражданами и юридическими лицами в силу закона. К этой группе относятся: право свободного передвижения, право выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства и иные личные неимущественные права.

По своей природе они являются субъективными правами. Они производны от норм права. **Субъективные права на нематериальные блага.** Эти права являются элементами содержания абсолютных правоотношений, т. е. правила, в которых управомоченному субъекту противостоят все лица, обязанные не нарушать права субъекта.

**Реализация субъективного права имеет свои особенности.**

1. Особенность возникновения: в качестве основания выступает закон, а не конкретный юридический факт.

2. Содержанием рассмотренного субъективного права является не возможность совершения управомоченным лицом конкретных действий, что характерно для иных прав, а возможность требовать от обязанных лиц воздерживаться от нарушенного права.

3. Особенность осуществления субъективных прав: законодатель определяет не пределы реализации этого блага, а устанавливает для обязанных лиц границы вторжения в сферу действия управомоченного лица.

**Специфика защиты**

В случае нарушения нематериальные блага подлежат *восстановлению* (если это возможно) *независимо от вины правонарушителя*.

При защите нематериальных благ допускается использование любых форм защиты, не противоречащих существу нарушенного блага и характеру правонарушения: признание права; пресечение действий нарушающих право или создающих угрозу нарушения; возмещение убытков; компенсация морального вреда. Допускается защита нематериальных благ, принадлежащих умершему гражданину. Такую защиту при наличии юридически значимого дела могут осуществлять наследники и заинтересованные лица. В силу ст. 208 ГК РФ на требования о защите нематериальных благ не распространяется исковая давность, кроме случаев, предусмотренных в законе.

Законодатель закрепляет особые требования к защите чести, достоинства и деловой репутации.

**Честь** — выражает объективную оценку личности со стороны общества; это социальная оценка моральных и иных качеств личности.

**Достоинство** — самооценка личности; осознание личности своих качеств, способностей, мировоззрения и своего общественного значения. Оно определяет субъективную оценку личности.

**Деловая репутация** — профессиональная оценка физического или юридического лица.

Гражданин вправе требовать опровержения по суду порочащих его честь, достоинство и деловую репутацию сведений.

**Условия опровержения:**

1) распространяемые сведения порочат честь, достоинство либо деловую репутацию гражданина;

2) данные сведения были распространены ответчиком;

3) они не соответствуют действительности.

Судебная практика выработала определение порочащих сведений в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц»[51] определенно, что понимать под порочащими сведениями и их распространение. **Порочащие** — не соответствующие действительности сведения, содержащие утверждение о нарушении гражданами действующего законодательства или моральных принципов, которые умаляют честь и достоинство гражданина (совершение нечестного поступка, неправомерное поведение в трудовом коллективе, в быту). Распространение порочащих сведений — опубликование таких сведений в СМИ, изложение их в судебных характеристиках, публичных выступлениях, в заявлениях, адресованных должностным лицам, сообщение в любой форме нескольким или одному лицу, но только не тому, которому эти сведения полагаются.

В зависимости от способа распространения сведений выделяют **способы защиты:**

1. Если сведения были опубликованы в СМИ, они должны быть опровергнуты там же; в порядке ст. 152 ГК РФ не рассматриваются требования об опровержении сведений, содержащихся в судебных решениях, постановлениях органов предварительного следствия и в иных документах, для обжалования которых установлен особый порядок. При распространении в суде дела о защите чести, достоинства истец доказывает лишь сам факт распространения порочащих сведений. Доказательство же соответствия этих сведений возлагается на лицо, распространивших эти сведения.

[51] О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц [Электронный ресурс]: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.02.2005 № 3. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

2. Специальный порядок установлен для опровержения сведений, содержащихся в документах, исходящих от предприятия, он подлежит замене (п. 3 ст. 152 ГК РФ).

3. Согласно п. 9 ст. 152 ГК РФ гражданин, в отношении которого опубликованы сведения, ущемляющие его права, имеет право на опубликование своего ответа в тех же СМИ.

4. Если лицо, распространившее сведения, порочащее честь, достоиство и деловую репутацию, не может быть определено, то лицо, на которое эти сведения направлены, может обратится в суд с заявлением о признании распространяемых сведений порочащими.

5. В соответствии с п. 9 ст. 152 ГК РФ наряду с опровержением несоответствующих действительности порочащих сведений гражданин вправе требовать *возмещения убытков и упущенной выгоды*.

Действующее российское законодательство предусматривает защиту чести и достоинства сотрудника полиции как в порядке гражданского, так и в порядке уголовного судопроизводства. На это было обращено внимание в п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц». В частности, в нем разъясняется, что при наличии в действиях лица, распространившего порочащие другое лицо сведения, состава оскорбления или клеветы, потерпевший вправе обратиться в суд с заявлением о привлечении виновного к уголовной ответственности, а также предъявить иск о защите чести и достоинства или деловой репутации в порядке гражданского судопроизводства. Какой именно способ защиты выберет заинтересованное лицо, зависит только от его собственного усмотрения.

В 2019 году МВД России осуществляло подготовку законопроекта, целью которого являлась защита «неприкосновенности чести и достоинства сотрудников полиции» в сети Интернет, в том числе от сведений, «носящих дискредитирующий характер о деятельности системы МВД». Отмечалось,

что для борьбы с распространением информации, «выражающей явное неуважение к ОВД», будет индивидуализирован механизм, предусмотренный положениями законов о блокировке информации, оскорбляющей представителей власти, и о штрафах за ее распространение[52]. До настоящего времени этот закон не принят. «Тотальная информатизация современного общества посредством сети Интернет, телевидения, радиовещания и других факторов современности свидетельствует о целесообразности создания и закрепления на законодательном уровне качественного механизма обеспечения и защиты чести и достоинства деловой репутации сотрудников ОВД, подразделений МВД России»[53].

[52] Полицейских законодательно оградят от посягательств в Сети. URL: https://radiosputnik.ria.ru/20190927/1559223480.html (дата обращения: 31.08.2023).

[53] Защита чести, достоинства и деловой репутации в системе МВД России: учебно-практическое пособие / А. Г. Брагина, Ю. С. Зубенко, А. С. Селиванов [и др.]. Барнаул: БЮИ МВД России, 2024. С. 127.

# ГЛАВА 6. СДЕЛКИ

## § 1. Понятие, значение и виды гражданско-правовых сделок

Ст. 153 ГК РФ: сделки — действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Сделка — юридический факт. В системе юридических фактов сделка относится к правомерным действиям.

Сделка — волевое действие, направленное на достижение сознательно поставленной цели.

Непосредственной причиной совершения сделки является принятое лицом решение достичь намеченной цели. Данное решение продиктовано мотивами, т. е. осознанием потребностей, которые лицу необходимо осуществить — внутренние волевые акты субъектов. Этот внутренний акт должен быть воспринят тремя лицами. До этого она выражается вовне. В этом смысле сделка — волеизъявление, т. е. выражение воли лица во вне, посредством чего внутренняя воля становится доступной для других лиц и порождать юридические последствия.

Единство субъективных и объективных элементов — воли и волеизъявления.

**Значение выражается через функции:**

1) функция юридического факта, влекущего возникновение, прекращение или изменение сделки;

2) договоры выражают функцию индивидуально-общественных регламентаторов.

**Виды сделок.**

1. **В зависимости от числа субъектов, волеизъявление которых необходимо для совершения сделки:**

1) ***односторонние***. Сделки, для совершения которых необходимо и достаточно выражение воли одной стороны (например, составление завещания, принятие наследства, объявление награды лицу за определенные действия, конкурс, выдача и отмена доверенности);

2) ***двусторонние***. Для их заключения необходимо согласованная воля двух лиц;

3) ***многосторонние***. Для заключения необходимо выражение согласованной воли трех и более лиц.

2. **В зависимости от того, должна ли одна или обе стороны совершить действия по предоставлению эквивалента:**

1) ***возмездные***. Встречное удовлетворение происходит за плату;

2) ***безвозмездные***. Встречное удовлетворение происходит без платы.

3. **В зависимости от момента вступления сделки в юридическую силу:**

1) ***консенсуальные***. Вступают в силу с момента достижения сторонами соглашения по всем существенным условиям (например, договор купли-продажи);

2) ***реальные***. Считаются заключенными в момент передачи вещи, являющейся предметом сделки (например, договор займа);

3) ***региструальные***. Подлежат государственной регистрации и считаются заключенными с момента такой регистрации (сделки с недвижимым имуществом, в случаях прямо предусмотренных в законе).

4. **В зависимости от степени связи сделки с основанием:**

1) ***каузальные***. Выражают цель, причину, т. е. каузу, по которой эта сделка совершена (например: выдача векселя, банковская гарантия).;

2) ***абстрактные***. Основание (каузу) не выражают.

5. **Сделки, совершенные под условием, имеют особый механизм действия.**

Условными называются сделки, порождающие предусмотренные права и обязанности или прекращают свое действие в будущем в зависимости от

наступления или не наступления условий, указанных в сделке (например, наступление страхового случая).

**Эти условия должны отвечать требованиям:**

1) они должны быть событием будущего;

2) в отношении условий должника существует неопределенность (заранее не известно наступит оно или нет);

3) условие не должно противоречить закону и должно быть объективно возможным.

Условия сделки могут быть отлагательными или отменительными. **Отлагательные условия**: если стороны поставили в зависимость, которую они не знают, возникнет оно или нет (например, одно физическое лицо покупает у другого компьютер, если ему на день рождения подарят двадцать тысяч рублей).

**Сделка под отменением**: условия влечет прекращения прав и обязанностей при наступлении прав и обязанностей, относительно которого заранее не было известно, наступит оно или нет (например, арендатор прекращает сдавать квартиру, если его дочь поступит в университет и станет студенткой).

Если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой условие невыгодно, то условие признается наступившим. Если наступлению условия недобросовестно содействовала сторона, которой условие выгодно, то условие признается не наступившим.

## § 2. Состав сделки и условия не действительности

**Состав сделки** — совокупность образующих ее элементов. Сделка является правовым явлением, состоящая из четырех взаимосвязанных и взаимообусловленных элементов. Элементы характеризуют сделку с объективной и субъективной стороны.

**Субъективная сторона:**

1) субъектный состав;

2) целевая направленность (цель, основание сделки).

**Объективная сторона:**

1) содержание сделки;

2) форма сделки.

**Субъектный состав** — состав участников сделки. Участники сделки должны быть сделкоспособными, т. е. в таком объеме, который позволяет им совершить конкретную сделку.

Целевая направленность сделки. **Цель** — это мысленное представление о результате. Цель сделки (основание сделки, кауза) — представление о том правовом результате, которого субъекты желают достичь, и для достижения которого устанавливаются гражданские права и обязанности.

**Требования к основанию сделки:**

1) сделка должна быть законной;

2) должна быть осуществимой;

3) цель сделки должна быть реальной. Должна быть отражена в сделке (не распространяется лишь на абстрактные сделки).

Необходимо различать категорию «основание сделки» и «мотив сделки» — психологический стимул, побуждающий субъектов в каждом конкретном случае совершать гражданско-правовую сделку. Мотивы сделки в содержание сделки не входят, поэтому они не влияют на юридическую силу сделки. Однако субъекты вправе обозначить мотив в содержании, и тогда он будет выступать в качестве условия.

**Содержание сделки** — это совокупность образующих ее условий. В ней отражаются условия поведения участников этой сделки. Содержанием обязательства являются субъективные права и обязанности, в то время как содержанием сделки являются условия поведения.

**Форма сделки** — это способ выражения воли при совершении сделки, а в соответствующих случаях и способ ее официального засвидетельствования.

**Виды форм** (ст. 158 ГК РФ): сделки могут совершаться в устной или письменной форме (простой или нотариальной). Сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной, когда воля может быть выражена в форме конклюдентных действий. Воля может быть выражена в форме молчания – при случаях, предусмотренных законном или в соглашении.

**В устной форме могут совершаться**:

1) сделки, для которых законом или соглашением сторон не установлена письменная форма;

2) сделки, которые исполняются при самом их совершении, но за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, на соблюдение простой письменной формы — влечет их недействительность;

3) сделки, совершаемые во исполнение договора, заключенного в письменной форме, возможность совершения которых в устной форме предусмотрена самим договором.

**Письменная форма бывает двух видов:**

1) простая письменная форма;

2) нотариальная письменная форма.

Требования к простой письменной форме закреплены в ст. 161 ГК РФ.

**Сделка должна быть совершена в простой письменной форме:**

– если это сделка юридических лиц между собой;

– если это сделка юридического лица и гражданина;

– если это сделка граждан между собой на сумму, не превышающую 10 тыс. руб., а в случаях предусмотренных законом независимо от суммы сделки.

**Очень важны последствия несоблюдения форм сделок. Общее правило (ст. 162 ГК РФ):** в случаях несоблюдения простой письменной формы сделки, она является действительной, но в случаях спора стороны лишаются права ссылаться на показания свидетелей, на совершения факта

сделки, но при этом они могут приводить письменные и иные (вещественные) доказательства.

В случаях прямо указанных в законе несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность (п. 2 ст. 162 ГК РФ).

Нотариальное удостоверение сделки осуществляется путем совершения на документе соответствующим требованиям ст. 160 ГК РФ, удостоверяющей надписи нотариуса или иным лицом. Порядок нотариального удостоверения определен Основами законодательства Российской Федерации о нотариате[54].

**Нотариальное удостоверение обязательно (п. 2 ст. 163 ГК РФ)**:

1) в случаях прямо указанных в законе (наследство-завещание);

2) в случаях предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида нотариальная форма не требовалась.

Несоблюдение нотариальной формы сделок влечет за собой их недействительность (п. 1 ст. 165 ГК РФ). Такие сделки признаются ничтожными.

Если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариальной формы сделки, а другая сторона уклоняется от такого удостоверения, суд вправе по требованию исполнившей стороны признать сделку действительной. Последующее нотариальное удостоверение не требуется. Лицо, уклоняющееся от нотариального удостоверения, обязано возместить другой стороне убытки (п. 3 ст. 165 ГК РФ).

**Государственная регистрация сделок.** Правовым основанием для государственной регистрации сделок выступает ст. 164 ГК РФ, Федеральный закон от 13.07.2015 № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости».

[54] Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462-1) // Российская газета. 1993. 13 марта.

**Правовые последствия несоблюдения требований государственной регистрации сделок.** П. 1 ст. 165 и ст. 168 ГК содержат презумпцию ничтожности сделки, не соответствующей требованиям закона, если в законе не установлено, что она оспорима. Поэтому *во всех случаях, когда говорят о недействительности сделок ввиду нарушения требования регистрации, следует считать их ничтожными.*

**Недействительные сделки.**

Недействительность сделки означает, что действие, совершенное в виде сделки, не порождает юридических последствий, т. е. не влечет возникновения, изменения или прекращения гражданских прав и обязанностей, кроме тех, которые связаны с ее недействительностью. *Недействительная сделка является неправомерным юридическим действием*[55].

Закон (п. 1 ст. 166 ГК) подразделяет все недействительные сделки на два вида — **ничтожные и оспоримые.**

Данная классификация позволяет использовать термин ничтожность как тождественный термину абсолютная недействительность, а термин оспоримость как тождественный термину относительная недействительность.

1. **Ничтожная сделка** *недействительна в силу нормы права в момент ее совершения, поэтому судебного решения о признании ее недействительной не требуется. Ничтожная сделка не подлежит исполнению. На ничтожность сделки вправе ссылаться и требовать в судебном порядке применения последствий ее недействительности любые заинтересованные лица*[56].

Суд, установив при рассмотрении дела факт совершения ничтожной сделки, констатирует ее недействительность и вправе применить последствия

[55] Данилов И. Понятие недействительности сделок, обоснование различий в правовой природе действительных и недействительных сделок // Арбитражный и гражданский процесс. 2009. № 8. С. 32.

[56] Костик И. Э Понятие «ничтожная сделка»: теоретический и практический аспекты // Бюллетень нотариальной практики. 2008. № 4. С. 15.

недействительности ничтожной сделки *по собственной инициативе* (п. 2 ст. 166 ГК).

**Основания ничтожности сделок.**

1) сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов (ст. 168 ГК);

2) сделка, совершенная с целью, противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК);

3) мнимая и притворная сделки (ст. 170 ГК);

4) сделка, совершенная лицом, признанным недееспособным (ст. 171 ГК), и сделка, совершенная малолетним (ст. 172 ГК);

5) сделка, совершенная с несоблюдением установленной законом или соглашением сторон обязательной формы сделки в случаях, когда такое несоблюдение влечет ничтожность сделки.

2. **Оспоримая сделка** *в момент ее совершения порождает свойственные действительной сделке правовые последствия, но они носят неустойчивый характер, так как по требованию исчерпывающе определенного в законе круга лиц такая сделка может быть признана судом недействительной по основаниям, установленным законом.* В этом случае правовой результат сделки может оказаться полностью аннулирован, поскольку недействительная сделка недействительна с момента ее совершения, и решение суда по этому вопросу будет иметь обратную силу, если только из содержания сделки не следует, что ее действие может быть прекращено лишь на будущее время (п. 3 ст. 167 ГК).

Статьи 167–179 ГК устанавливают *различные правовые последствия частично или полностью исполненных недействительных сделок, при этом правовые последствия дифференцируются в зависимости от оснований недействительности сделки.*

**К категории оспоримых сделок относятся:**

1. Сделка юридического лица, выходящая за пределы его правоспособности (ст. 173 ГК РФ).

2. Сделка, совершенная лицом или органом с ограниченными полномочиями (ст. 174 ГК РФ).

3. Сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 175 ГК РФ).

4. Сделка по распоряжению имуществом (за исключением мелких бытовых сделок), совершенная гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 176 ГК РФ).

5. Сделка, совершенная гражданином, хотя и дееспособным, но в момент совершения сделки находившимся в таком состоянии, когда он был не способен понимать значения своих действий или руководить ими.

6. Сделка, совершенная под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение (ст. 178 ГК РФ).

7. Сделка, совершенная под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или сделка, которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, может быть признана судом недействительной по иску потерпевшего (ст. 179 ГК РФ).

# ГЛАВА 7. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ. СРОКИ. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО

## § 1. Осуществление гражданских прав: общая характеристика

**Осуществление гражданских прав** — это реализация правовых возможностей, выраженных в содержании субъективного гражданского права. Субъекты гражданского права могут осуществлять свои права самостоятельно либо с привлечением определенных лиц. В соответствии с п. 1 ст. 9 ГК РФ лица осуществляют свои права по своему усмотрению. В соответствии с п. 2 ст. 1 ГК РФ граждане и юридические лица осуществляют права своей волей и своим интересом. В соответствии с п.2 ст. 9 ГК РФ отказ от осуществления субъективных прав не влечет исключение этих прав. Существуют определенные требования к порядку реализации прав. Он зависит от структуры самого права. Абсолютные права реализуются посредством действия управомоченного лица. Относительные права реализуются посредством действия обязанного лица.

При осуществлении субъективных гражданских прав необходимо соблюдать указанные законном пределы. 1. При осуществлении гражданских прав не должны нарушаться права и законные интересы других лиц. 2. Если осуществление гражданских прав по закону должно соответствовать требованиям разумности и добросовестности, то право считается реализованном в определенных пределах. 3. Некоторые субъективные права могут осуществляться в строгом назначении. 4. Закон запрещает совершать действия, направленные на злоупотребление своими правами на рынке. Если субъект выходит за пределы осуществления своих прав, то он совершает особое гражданское правонарушение.

**Злоупотребление правом может выражаться в нескольких формах:**

1) шикана — умышленное причинение вреда другому лицу;
2) использование недозволенных средств осуществления прав;

3) использование недозволенных средств защиты гражданских прав.

Правовым последствием злоупотребления является отказ в защите права. Иные правовые последствия могут быть предусмотрены специальными документами.

## § 2. Защита гражданских прав: общая характеристика

Защита гражданских прав может осуществляться в юрисдикционной и внеюрисдикционной формах.

1. **Юрисдикционная форма защиты** представляет собой деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых субъективных прав. Суть ее выражается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой к государственным или иным компетентным органам, которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права и пресечения правонарушения. В рамках данной формы выделяют общий и специальный порядок защиты.

- ***общий*** — это судебный порядок. В судебном порядке средством защиты является **иск**, то есть обращенное к суду требование об отправлении правосудия;
- ***специальный*** — это административный порядок, который применяется в виде исключения из общего правила в случаях, прямо указанных в законе. В административном порядке средством защиты является жалоба.

2. **Неюрисдикционная форма защиты**, охватывающая собой действия граждан и организаций по защите гражданских прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к государственным или иным компетентным

органам. Указанные действия объединены в понятие **самозащита** и являются одним из способов защиты гражданских прав.

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

**Статья 12 ГК содержит открытый перечень наиболее значимых способов защиты гражданских прав.**

1. ***Признание права*** применяется органом, защищающим конкретные права лица в тех случаях, когда нет прямого нарушения права лица, но существование у него этого права оспаривается другим заинтересованным лицом (например, признание права авторства).

2. ***Восстановление положения***, существовавшего до нарушения права, применяется в случае совершения одной из сторон правонарушения, в результате которого субъективное право не прекращает своего существования и может быть реально восстановлено путем устранения последствий правонарушения (например, возврат вещи из чужого незаконного владения ее собственнику). Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения (например, автор произведения, которое незаконно используется третьими лицами, может потребовать прекратить эти действия).

3. ***Признание оспоримой сделки недействительной*** и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки (например, признание недействительным договора купли-продажи на крупную сумму, заключенного несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет).

4. ***Признание недействительным решения собрания***.

5. ***Признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления*** означает, что гражданин или юридическое лицо, гражданские права или охраняемые законом интересы

которых нарушены изданием не соответствующего закону или иным правовым актам административного акта, имеют право на их обжалование в суд. Рассмотрев соответствующий иск, суд может признать административный акт недействительным полностью или частично.

6. ***Самозащита права*** — это совершение управомоченным лицом дозволенных законом действий фактического порядка, направленных на охрану его личных или имущественных прав и интересов (ст. 14 ГК РФ). Самозащита гражданских прав — это форма защиты, допускаемая тогда, когда потерпевший располагает возможностями правомерного воздействия на нарушителя, не прибегая к помощи судебных или иных правоохранительных органов[57]. Примерами самозащиты являются действия в состоянии необходимой обороны (ст. 1066 ГК РФ) и крайней необходимости (ст. 1067 ГК РФ), применение к нарушителю оперативных санкций (например, отказ совершить определенные действия в интересах неисправного контрагента (отказ от оплаты, передачи вещи), поручение выполнения работы, не выполненной должником другому лицу за счет должника (ст. 397 ГК РФ)).

7. ***Присуждение к исполнению обязанности в натуре*** характеризуется тем, что нарушитель по требованию потерпевшего должен реально выполнить те действия, которые он обязан совершить всилу обязательства, связывающего стороны. Как правило, данный способ защиты применяется, когда объектом правоотношения является индивидуально-определенная вещь или исполнение обязательства носит личный характер.

8. ***Возмещение убытков и взыскание неустойки*** применяется, как правило, в случае причинения вреда и (или) неисполнения договорного обязательства (например, возмещение стоимости

[57] См. подробнее: Газаева А.А. К проблеме понимания объекта и субъекта права на самозащиту: отраслевой подход // Юрист. 2018. № 5. С. 36–43.

повреждения автомобиля, расходов на его ремонт и не полученных в связи с его простоем доходов лицу, занимающемуся извозом).

9. ***Компенсация морального вреда*** состоит в возложении на нарушителя обязанности по выплате потерпевшему денежной компенсации за физические или нравственные страдания, которые тот испытывает в связи с нарушением его прав. Данный способ защиты применяется в случае нарушения личных неимущественных прав, посягательства на другие нематериальные блага, а также в других случаях, предусмотренных законом, и предусматривает только денежную форму (например, компенсация морального вреда, причиненного разглашением сведений о скрытом физическом недостатке). Требования о компенсации морального вреда могут быть заявлены только конкретными гражданами.

10. ***Прекращение или изменение правоотношения*** применяется в случае установления юридических фактов, свидетельствующих о том, что правоотношение изменилось или прекратилось (например, перенос срока исполнения при восполнении недопоставки, выселение правонарушителя из занимаемого им жилого помещения).

11. ***Неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления***, противоречащего закону. По сути неприменение противоречащих закону актов является обязанностью суда, который в своей деятельности неукоснительно следует принципу законности. Судом не должны применяться незаконные акты любых государственных органов и органов местного самоуправления, включая и те из них, признание недействительности которых не относится к его компетенции. Например, районный суд не может признать недействительным несоответствующий закону акт министерства или ведомства, но он обязан его игнорировать как противоречащий закону при разрешении конкретного гражданско-правового спора. На практике в

данной ситуации необходимо обращение к компетентным органам, в частности, с запросом в Конституционный Суд РФ.

Рассмотренные способы защиты прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций не являются исчерпывающими, о чем прямо указано в ст. 12 ГК, которая прямо отсылает к иным способам защиты, предусмотренным законодательством. В качестве примера иных способов защиты можно назвать право кредитора выполнить работу за счет должника (ст. 397 ГК РФ), обращение взыскания залогодержателем на имущество должника (ст. 349 ГК РФ) и др.

Судебная практика в вопросе выбора способа защиты является неоднозначной. Ее анализ свидетельствует о том, что способы защиты, не закрепленные в законе, рассматриваются судом, как правило, как недопустимые. Вместе с тем существуют и иные подходы. Так, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации указывает на то, что, исходя из принципа диспозитивности гражданского судопроизводства, заинтересованное лицо по своему усмотрению выбирает формы и способы защиты своих прав, не запрещенные законом[58]. Для субъекта защиты главным является восстановление права, вопрос о том, при помощи какого способа эта цель будет достигнута, является для него второстепенным.

В литературе высказывается справедливое мнение, что ограничение субъекта в выборе возможного способа защиты только поименованными способами не соответствует диспозитивным началам гражданского законодательства[59]. Гражданское законодательство и суды, применяющие гражданско-правовые нормы к разрешению споров, ограничивают право граждан на защиту путем недопущения использования непоименованных способов защиты. Возможным решением может стать предоставление

[58] Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации. 2017. № 5 (утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 27.12.2017). Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

[59] Семенов В. В. Способы защиты гражданских прав в контексте Конституции и Гражданского кодекса // Адвокатская практика. 2018. № 4. С. 25.

субъекту защиты права использовать любые непоименованные способы защиты, не запрещенные законом.

Защиту своих прав, в том числе гражданских, физические и юридические лица могут осуществлять и в международных судебных органах. Так, при исчерпании внутренних средств правовой защиты, использование которых не привело к восстановлению нарушенных прав, лица вправе в соответствии с ч. 3 ст. 46 Конституции РФ обращаться в межгосударственные правозащитные органы. Таким органом, в первую очередь, выступает Европейский суд по правам человека.

В то же время Европейский суд не подменяет собой национальной юрисдикции государства. Работа Суда построена на принципе субсидиарности, нашедшем отражение в ст. 35 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, устанавливающей, что Суд принимает дело к рассмотрению только в случае исчерпания всех внутренних средств правовой защиты, то есть возможность исправить предполагаемые нарушения прав и свобод предоставляется в первую очередь самому государству-участнику. Деятельность Европейского суда является не основным, а вспомогательным механизмом, применяемым лишь тогда, когда государства уклоняются от выполнения обязанности по восстановлению нарушенных прав и свобод человека[60]. Данный механизм обеспечивает международную реализацию и контроль за соблюдением прав и свобод граждан стран – участников Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод.

## § 3. Сроки: общая характеристика

В регулировании имущественных и личных неимущественных отношений важную роль играет срок как один из юридических фактов, с которым ГК, другие законы, иные правовые акты, сделки или суд связывают

[60] Черепанова О. С. Реализация принципа взаимной ответственности государства и личности: монография. Барнаул: БЮИ МВД России, 2018. С. 95.

возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей. ГК посвящает регулированию сроков в гражданском праве главы 11–12, но не дает определение понятия «срок». В теории выработано следующее определение сроков в гражданском праве.

**Сроки в гражданском праве** — это установленные законом, иными правовым актом, судом или соглашением сторон периоды времени, с которыми связано возникновение, изменение или прекращение гражданских прав или обязанностей. Сроки устанавливаются непосредственно нормативными актами, участниками сделок (юридическими и физическими лицами) и судом. В этой связи в зависимости от того, кем установлены сроки, различают нормативные, договорные и судебные сроки. Сроки, установленные нормативными актами (нормативные сроки), условно могут быть разделены на императивные и диспозитивные.

К ***императивным*** относятся сроки, которые точно установлены законом и не могут быть ни конкретизированы, ни изменены участниками сделок. Таковы, например, сроки исковой давности (ст.196 ГК), приобретательной давности (ст. 195–198, 234 ГК), срок на принятие наследства (ст.1154 ГК) и др.

***Диспозитивными*** называются сроки, которые, хотя и установлены законом, но могут быть изменены соглашением сторон. Например, срок доверенности не может превышать трех лет (ст. 186 ГК), но доверенность может быть выдана на любой срок в пределах трех лет. Договорные сроки устанавливаются соглашением сторон. Например, по соглашению сторон определяются сроки для совершения действий: предоставления или возврата имущества, выполнения работ, оказания услуг и т. д.

***Судебные сроки*** предусматриваются решением суда (общей юрисдикции, арбитражного, третейского) и устанавливаются, как правило, для совершения определенных действий, например, произвести расчеты, передать имущество. В ГК упоминаются различные виды сроков, вся совокупность которых может быть условно разделена на три вида:

1) ***правообразующие сроки*** (например, возникновение полной дееспособности с 18 лет, открытие наследства с даты смерти наследодателя, возникновение права собственности с даты заключения договора и др.); 2) ***правоизменяющие сроки*** (например, заключение брачного договора изменяет режим общей совместной собственности супругов); и 3) ***правопогашающие сроки*** (например, применение исковой давности погашает право на защиту, истечение шестимесячного срока на принятие наследства погашает право на принятие наследства, истечение годичного срока со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства погашает право кредитора на предъявление иска к поручителю и др.). Среди последних принято выделять а) ***пресекательные (преклюзивные) сроки***, которые устанавливают пределы существования субъективного гражданского права и предоставляют управомоченному лицу строго определенное время для его реализации под угрозой прекращения в случае его неосуществления или ненадлежащего осуществления (к ним обычно относят сроки, предусмотренные ст. ст. 228, 231, 238, 367, 610, 858, 1154 ГК РФ и некоторые другие); и б) ***гарантийные сроки***, которые устанавливают период времени, в течение которого в случае обнаружения в товаре (работе) недостатка изготовитель, (исполнитель, продавец) обязан удовлетворить требования потребителя и с истечением которых утрачивается соответствующее гражданское право, например, право на бесплатный ремонт.

Разновидностью гарантийных сроков являются: 1) ***срок службы товара,*** который представляет собой период времени, в течение которого изготовитель (исполнитель) обязуется обеспечивать потребителю возможность использования товара (работы) длительного пользования по назначению и нести ответственность за существенные недостатки, возникшие по его вине (п. 1 ст. 5 Закона «О защите прав потребителей»); 2) ***срок годности товара***, который представляет собой период времени, по истечении которого товар (работа) считается непригодным для

использования по назначению. В ГК упоминается также понятие 3) ***«разумный срок»***, например, в случае, если обязательство не предусматривает срок его исполнения, оно должно быть исполнено в разумный срок (п. 2 ст. 314 ГК). Указание в законе на возможность использовать критерий разумности при определении того или иного срока позволяет ограничить право должника ссылаться на неисполнение им обязанности из-за того, что соглашением сторон не был точно назван срок ее выполнения. Для правильного исчисления срока важное юридическое и практическое значение имеет точное определение его начала и окончания, регулируемое ст. 191–192 ГК РФ. Течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты. Например, если договор заключен 24 июня, то его действие начинает течь с 25 июня. Начало течения срока может быть определено наступлением события. Например, ст. 1114 ГК РФ предусмотрено, что днем открытия наследства является день смерти гражданина. Именно с этого дня исчисляется время открытия наследства и призываются к наследованию лица, которые могут быть наследниками умершего (ст. 1116 ГК РФ). Сроки исчисляются годами, месяцами, неделями, днями, часами, а иногда и минутами. По особым правилам исчисляется срок, определенный в полмесяца. Он рассматривается как срок, исчисляемый днями, и считается равным 15 дням, даже если в месяце 28 или 31 день. Особое правило действует также в отношении срока исчисления процентов за пользование чужими денежными средствами, установленных ст. 395 ГК. При расчете подлежащих уплате годовых процентов по ставке рефинансирования Центрального банка РФ число дней в году (месяце) принимается равным соответственно 360 и 30 дням, если иное не установлено соглашением сторон, обязательными для сторон правилами, а также обычаями делового оборота. Окончание течения срока различается в зависимости от выбранной единицы исчисления времени: годами, полугодиями, кварталами, месяцами, неделями, днями.

***Срок, исчисляемый годами***, истекает в соответствующий месяц и число последнего года срока. Аналогичным образом решается вопрос о последнем дне срока, исчисляемого кварталами, месяцами и неделями. Если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца. Так, если согласованный сторонами месячный срок начал течь 31 января, то окончание этого срока будет приходиться на 28 февраля, а если год високосный — 29 февраля. Если в определении периода говорится не просто о месяце, а о календарном месяце, то начало его не смещается и всегда приходится на 1-е число, а окончание приходится на последний день календарного месяца. В случае исчисления срока неделями он истекает в соответствующий день последней недели срока. Согласно ст. 193 ГК, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день. Нерабочий день имеет значение только для окончания срока. Например, в случае окончания срока 8 марта, он считается истекшим 9 марта. Что касается исчисления срока в часах, гл. 11 ГК такие случаи не предусматривает, но в целом ГК их упоминает. Например, в соответствии с п. 4 ст. 923 ГК убытки поклажедателя вследствие утраты, недостачи или повреждения вещей в камерах хранения транспортных организаций подлежат возмещению хранителем в течение 24 часов с момента предъявления требования об их возмещении. Гарантийные сроки, сроки службы и сроки годности товара могут определяться также в километрах, метрах и прочих единицах измерения, исходя из функционального назначения товара (например, автомобиль).

**Срок исковой давности** — это срок, в течение которого лицо, право которого нарушено, может требовать принудительного осуществления или защиты своего права.

По истечении исковой давности потерпевший лишается возможности принудительной (судебной) защиты своего права, но само нарушенное право

сохраняется. *Истечение давности не погашает само субъективное право, но лишает его принудительной защиты, а потому является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске* (ст. 199 ГК). Это основное правовое последствие истечения срока исковой давности. *Исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанном до вынесения судом решения по делу. Суд не вправе отказать в принятии искового заявления к рассмотрению, даже если оно заявлено за пределами исковой давности.*

Таким образом, если ответчик не желает воспользоваться фактом истечения срока исковой давности, суд должен рассмотреть дело по существу и вынести решение по материально-правовому спору между истцом и ответчиком независимо от истечения срока исковой давности[61].

Общий срок исковой давности, равный *трем годам,* распространяется на все правоотношения, кроме тех, в отношении которых установлены специальные сроки.

Специальные сроки исковой давности применяются к отдельным, особо указанным в законе отношениям.

В соответствии со ст. 200 ГК **исковая давность** начинает течь со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Изъятия из этого правила устанавливаются только ГК и иными законами.

**В соответствии со ст. 208 ГК РФ исковая давность не распространяется на:**

- требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;
- требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;
- требования о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина. Однако если данные требования предъявлены по истечении

[61] Мотовиловкер Е. Я. Предмет исковой давности // Журнал российского права. 2008. № 6. С. 44.

срока исковой давности, они удовлетворяются не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска;

- требования собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения (негаторный иск). Это объясняется тем, что подобные нарушения имеют длящийся характер, и вопрос о пропуске исковой давности практически не может возникнуть.

## § 4. Представительство: общая характеристика

Существуют несколько точек зрения в отношении определения сущности представительства. *Первая точка зрения*: отношения складываются между тремя субъектами. Между представляемым и представителем – юридическая связь. Представитель совершает сделку с третьим лицом. Между представляемым и третьим лицом также возникает юридическая связь, основанная на сделке, совершенной представителем. *Вторая точка зрения*: необходимо выделять отношения представительства и отношения, возникающие в связи с представительством. Между представляемым и представителем – правовые отношения, а между представителем и третьим лицом – неправовые отношения, между представителем и третьим лицом связь не возникает, т. к. представитель представляет интересы представляемого перед третьим лицом.

**Представительство** — это правоотношение между двумя лицами: представителем представляемым, в силу которого сделки и другие правомерные юридические действия, совершенные представителем от имени представляемого, создают, изменяют или прекращают для представляемого гражданские права и обязанности.

**Субъектами представительства являются:**

**Представляемый** — это гражданин или юридическое лицо, от имени которого представитель совершает сделки или иные юридически значимые

действия. Представляемым лицо может быть с момента рождения, а юридическим — с момента создания.

**Представитель — это** гражданин или юридическое лицо, наделенное полномочиями совершать юридически значимые действия от имени представляемого. Оно должно быть полностью дееспособным. Исключения: п. 2 ст. 26 ГК РФ (16 летний гражданин может быть представителем кооператива, членом которого он является).

Для граждан могут вводиться ограничения для участия их в общественных отношениях в качестве представителей. Как правило, такие ограничения вводятся процессуальным законодательством. Юридические лица, обладающие специальной правоспособностью, могут выполнять функции представителей, если это не противоречит целям деятельности, закрепленных в учредительных документах. Юридические лица, обладающие общей правоспособностью, могут выступать представителями любых правоотношений, если они специально не предусмотрены учредительными документами.

**Третье лицо** — это гражданин или юридическое лицо, с которым вследствие действия представителя устанавливаются, изменяются или прекращаются субъективные права и обязанности представляемого. Ими могут быть все лица, обладающие гражданской правоспособностью.

***Цель представительства:*** совершение представителем сделок и иных юридически значимых действий в интересах и за счет представляемого. Но сделки, совершенные представителем, — это его собственные, волевые, самостоятельные действия. При этом совершенные представителем сделки влекут правовые последствия не для него, а для представляемого.

Представителя необходимо отличать от органа юридического лица. Орган юридического лица — это структурно обособленная часть юридического лица. Соответственно его действия — это действия самого юридического лица, а представитель совершает собственные самостоятельные действия от имени и в интересах юридического лица.

Представителя необходимо отличать от коммерческого или иного посредника. Последний выступает от собственного имени в целях содействовать заключению сделки, т. е. он не совершает юридически значимых действий, влекущих последствий для другого лица.

От представителя необходимо отличать арбитражных управляющих при банкротстве лиц, т. к. последние действуют не только в интересах банкрота, но и его кредиторов.

**Душеприказчик** — это лицо, на которое наследодателем возлагаются обязанности исполнения наследства. Он от собственного имени совершает действия, в результате которых гражданско-правовые последствия возникают у третьих лиц.

Не является представителем **рукоприкладчик** — лицо, которое содействует оформлению совершенной сделки. Он подписывает данную сделку за лицо, лишенное возможности сделать это самостоятельно в силу болезни, психического расстройства.

Не является представителем лицо, чье согласие либо разрешение необходимо для заключения сделки. Такое лицо осуществляет контроль за разумностью и целесообразностью сделки (например, попечитель, с согласия которого осуществляется сделка гражданами, находящимся под попечительством).

Возможность представителя совершать сделки от имени представляемого – это особое субъективное право (правомочие), которое реализуется представителем перед третьими лицами. Представитель обязан действовать в интересах представляемого. Поэтому он не вправе совершать сделки в отношении себя лично либо в отношении другого лица, представителем которого он является. Это правило не применяется в отношении коммерческого представительства (ст. 37 ГК РФ, п. 3 ст. 182 ГК РФ).

*Лицо, совершившее сделку от имени другого лица без полномочий либо с превышением полномочий*, рассматривается как **неуполномоченное лицо.**

Совершаемая им сделка по общему правилу считается заключенной от его имени и в его интересах. Сделка, совершаемая неуполномоченным лицом, может породить обязательства для другого лица – представляемого – если это лицо прямо одобрит эту сделку. Если представляемый не одобрил сделку неуполномоченного субъекта, то сделка порождает правовые последствия для неуполномоченного лица лишь при условии, что он обладает соответствующей закону способностью к совершению данного вида сделок, в других случаях сделка будет недействительной.

**Возникновение и виды представительства.**

Основанием возникновения отношений между представителем и представляемым являются:

1. Факт заключения договора (например: договор поручения ст. 49 ГК РФ либо агентского договора — гл. 52 ГК РФ).

2. Факт выдачи доверенности — односторонняя сделка представляемого. В указанных случаях возникает добровольное представительство. Коммерческое представительство (ст. 184 ГК РФ) — разновидность добровольного представительства.

3. Факт уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, предписывающий субъектам действовать в качестве представителей других лиц. Такое представительство является обязательным, т. к. оно устанавливается независимо от воли представителя.

4. Факт, наличия которого в силу указания закона достаточно для возникновения полномочия одного лица быть представителем другого лица (факт отцовства, материнства, усыновления). Данное основание является обязательным и возникает из закона, поэтому именуется законным.

**Виды представительства.**

1. ***Договорное (добровольное)*** — представительство, порожденное выдачей доверенности. Добровольное представительство возникает по воле представляемого, который определяет личность поверенного, объем его полномочий.

Например, участники полного товарищества и товарищества на вере, подписавшие учредительный договор о создании юридического лица такого рода, вправе заниматься предпринимательской деятельностью от имени товарищества (ст. 69 ГК); при этом издание какого-либо дополнительного акта не требуется. Если же ведение дел возложено на отдельных участников полного товарищества, что вполне допустимо хотя бы в силу их большей компетентности, то остальные должны иметь от них доверенность (ст. 72 ГК).

***Коммерческое представительство*** является *разновидностью добровольного представительства.*

В ст. 184 ГК определено, что **коммерческий представитель** — это лицо, постоянно и самостоятельно представительствующее при заключении договоров в сфере предпринимательской деятельности. Следовательно, им может быть гражданин, занимающийся этим профессионально. Действовать он должен от имени и по поручению не любых лиц, а только предпринимателей для достижения их целей в области коммерции.[62]

2. ***Законное (обязательное) —*** устанавливается прямым предписанием закона (оно иногда именуется законным) либо административным актом, т. е. независимо от воли представляемого. Законными представителями интересов детей являются их родители, усыновители и опекуны (ст. 64 Семейного кодекса РФ, ст. 32 ГК РФ).

***Представительство без полномочий*** — это совершение сделки или иных юридических действий от имени и в интересах одних лиц другими лицами, не имеющими на это необходимых полномочий (сюда относятся и случаи неправильного оформления доверенности, прекращения ее действия в связи с истечением срока, отменой ее представляемым и т. ***п.).*** Например, гражданин, зная, что его знакомый нуждается в дачном помещении, но, не

[62] Федчук Е. В. Признаки коммерческого представительства в гражданском праве Российской Федерации // Право и экономика. 2007. № 5.

имея от него на этот счет никакого конкретного поручения, заключает от его имени договор об аренде дома.

**Виды представительства без полномочий.**

1. ***Мнимое представительство***: когда участники гражданского оборота полагают, что действуют в соответствии с правилами о представительстве, но в действительности представитель соответствующим полномочием не обладает. Примерами такого мнимого представительства могут служить случаи неправильного оформления доверенности, прекращения ее действия в связи с истечением срока, отменой ее представляемым и т. п.

2. ***Выход за пределы предоставленных полномочий.*** Нередко случается, что представитель располагает полномочием, однако при его осуществлении выходит за его пределы, например, заключает договор о приобретении для представляемого имущества в гораздо большем количестве, чем ему было поручено.

Правовые последствия представительства без полномочий установлены ст.183 ГК РФ — сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица, кроме случаев, когда такая сделка впоследствии одобрена представляемым.

Такое одобрение должно последовать в пределах нормально необходимого или установленного при совершении сделки срока. По своей юридической природе последующее одобрение сделки является односторонней сделкой, совершенной по усмотрению представляемого. Оно может быть выражено как в письменной форме, например, в виде письма, телеграммы, факса и т. п., так и путем конклюдентных действий, например, принятием исполнения, производством расчетов и т. п. Важно, чтобы из действий представляемого однозначно следовало прямое одобрение им совершенной сделки.

Одобрение сделки представляемым действует с обратной силой, т. е. делает сделку действительной с момента ее совершения.

Учитывая, что полномочия законного представителя непосредственно определены законом, чаще всего доверенность выдается для подтверждения полномочий добровольного представительства.

**Доверенность** — это письменное уполномочивание, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами (п. 1 ст. 185 ГК РФ); документ, фиксирующий полномочия представителя на совершение актов правового характера. Оно служит для удостоверения полномочий представителя.

По общему правилу, доверенность может выдаваться только полностью дееспособными лицами (гражданами). Исключение: граждане от 14 до 18 лет. Они вправе выдавать доверенность в соответствии с объемом дееспособности, определенной в ст. 26 ГК РФ. Юридические лица вправе выдавать доверенность в соответствии с объемом своей правоспособности (ст. 49 ГК РФ). В качестве доверителя – лица, выдающего доверенность, могут выступать одно или несколько лиц одновременно. Доверенность может быть выдана на одного лица или нескольких лиц одновременно.

По своей юридической природе выдача доверенности представляет собой одностороннюю сделку. Она совершается доверителем (представляемым). Для ее совершения не требуется согласие представителя, но вместе с тем представитель должен либо принять доверенность, либо отказаться от ее принятия. Без волеизъявления представляемого сделка не может совершаться. Лицо, выдавшее доверенность, вправе в любое время отменить ее; представитель может в любое время отказаться от доверенности.

**Виды доверенностей.** В зависимости от содержания и объема полномочий представителя:

1. **Генеральная (общая)** — выдается для совершения представителем разнообразных сделок и иных юридически значимых актов в течение определенного периода времени (например, доверенность юридического лица филиалу).

2. **Специальная** — выдается для совершения ряда односторонних сделок или иных юридически значимых актов (доверенность на получение товарно-материальных благ).

3. **Разовая** — выдается на совершение строго определенной сделки или иного юридически значимого действия.

**Доверенность** — это документ, который *совершается в письменной форме.* Если она выдается на совершение сделки, требующей нотариального удостоверения, тогда доверенность также подлежит нотариальному удостоверению.

**Нотариального удостоверения требуют доверенности:**[63]

1) на совершение сделок, требующих нотариальной формы;

2) выдаваемые в порядке передоверия;

3) выдаваемые на совершение действий за границей.

Лицо, действующее по доверенности, вправе перепоручить исполнение своих обязанностей другому лицу. Возможно **передоверие** — выдача доверенности представителем от имени представляемого третьему лицу – в случаях:

1) право передоверия *предусмотрено доверенностью* или разрешено в иной форме (письмо, телеграмма и т. п.);

2) если осуществление передоверия *объективно необходимо в силу сложившихся обстоятельств* для защиты интересов представляемого и не имеется возможности получить его согласие.

Представитель, передавший свои полномочия другому лицу, должен известить об этом представляемого и сообщить ему необходимые сведения о своем заместителе. В противном случае вся ответственность за действия заместителя возлагается на представителя, передавшего свои полномочия[64].

Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана.

---

[63] Кондаков А. А. Об удостоверении доверенностей // Право в Вооруженных Силах. 2009. № 6. С. 17.

[64] Гайдук Э. Г. О передоверии // Юрист. 2014. № 11.

# ГЛАВА 8. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА. ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ

## § 1. Общие положения о вещных правах

**Вещное право необходимо использовать в двух значениях:**

1. ***В объективном смысле*** — это совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих определенную сферу общественных отношений. В этом смысле вещное право — подотрасль гражданского права. Она содержит гражданско-правовые нормы о правах лиц на вещи. Данные нормы регламентируют порядок владения по принадлежности вещей субъектам гражданских правоотношений. В этом смысле вещное право закрепляет статику имущественных отношений. Вещное право нужно отличать от обязательственного права. Последнее регламентирует динамику — оформляет переход прав в правоотношениях от одних субъектов к другим. Вещное и обязательственное право взаимодействуют и взаимосвязаны, поскольку для возникновения необходимо право собственности на вещь. С другой стороны, реализация обязательственных правоотношений может приводить к возникновению у субъектов вещных прав на предметы вещного права. Как подотрасль гражданского права вещное право характеризуется наличием самостоятельного предмета и метода правового регулирования. Предмет составляют отношения, опосредующие процесс присвоения материальных благ. Данными особенностями предмета обусловлены особенности метода — предполагает управомоченному лицу имущественную самостоятельность.

В составе подотрасли вещного права выделяют **правовые институты:**

1) институт права собственности;
2) институт ограниченных вещных прав.

2. ***В субъективном смысле*** — это мера возможного поведения управомоченного лица, в силу которой он может осуществлять непосредственное господство над вещью; вправе требовать отстранения от

нее всех других лиц и имеет право на судебную защиту посредством специальных вещно-правовых исков.

**Особенности вещных прав.**

1. Посредством главного субъективного смысла устанавливается господство над вещью – без участия иных лиц.

2. Вещные права носят абсолютный характер — управомоченный субъект состоит в правовых отношениях с неограниченным кругом лиц.

3. Вещные права защищаются посредством специальных вещно-правовых исков. Их использование предопределено абсолютным характером вещных прав, поскольку вещные права могут быть нарушены. Соответственно, должны быть правовые средства защиты со стороны любого субъекта.

4. Объектом вещных прав могут служить только индивидуально-определенные вещи. Гибель объекта вещного права влечет прекращение данного права.

5. Вещные права по своему содержанию и по видам исчерпывающим образом определяются в законе (ст. 216 ГК РФ).

## § 2. Общие положения о праве собственности

Экономические отношения собственности являются предметом гражданско-правового регулирования. Термин «собственность» используется для разных обозначений экономической и юридической точек зрения. **Как экономическая категория собственность** — это фактическое общественное отношение, которое, подвергаясь правовому регулированию, приобретает форму правовой.

**Собственность с экономической точки зрения характеризуется:**

1. Данные отношения складываются между людьми и иными лицами по поводу принадлежности имущества. Оно присваивается лицом,

которое использует его в своих интересах, а другие лица не должны препятствовать данному лицу при его использовании.

2. Отношения собственности выражают отношения лица к его вещи, т. е. это лицо относится к присвоенному имуществу как к своему собственному.

**Государство посредством правовых норм оформляет обе стороны отношений собственности:**

1. Лицу, осуществившему присвоение вещи, предоставляется возможность защиты от посягательств третьих лиц.

2. Определяются границы возможного поведения лица в отношении присвоенного им имущества.

**Экономическое содержание отношений собственности:**

1) Лицо присваивает определенную вещь, которая тем самым отчуждается от других лиц.

2) Присвоение имущества связано с осуществлением по отношению к данному имуществу волевых действий владения, пользования и распоряжения.

**Владение** (в экономическом смысле) — это хозяйственное господство собственника над вещью.

**Пользование** (в экономическом смысле) — эксплуатация вещи, извлечение из нее полезных свойств.

**Распоряжение** (в экономическом смысле) — совершение в отношении вещи актов поведения, определяющих ее судьбу в плоть до уничтожения вещи.

3) На лицо, присвоившее имущество, возлагается бремя содержания собственных вещей: несение риска случайной гибели, случайное повреждение имущества.

**Собственность** (как экономическое отношение носит объективный характер) — это материальные отношения, возникающие независимо от воли и сознания людей. Экономические отношения собственности проявляются

как следствие формирования рыночного хозяйства, основанного на товарно-денежном обороте. Осуществлять товарообмен без предварительного присвоения невозможно, поскольку использовать может только тот, кто присвоил товар. Участники должны быть уверены, что собственники осуществляют господство над вещью. В связи с этим отношения собственности (присвоения) являются необходимой предпосылкой товарообмена. **Экономические отношения собственности** — это отношения между лицами по поводу владения, пользования и распоряжения собственником принадлежащей ему вещи.

## § 3. Понятие права собственности

Право собственности необходимо понимать в объективном и субъективном смыслах.

**Право собственности** (в объективном смысле) — это системная совокупность правовых норм, регулирующих экономические отношения собственности. Вышеуказанные правовые нормы образуют правовые институты и в таком качестве входят в состав подотрасли гражданского права, т. е. в состав вещного права.

**Право собственности** (в субъективном смысле) — это закрепленное за собственником юридически обеспеченная возможность владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению в отношении совершения над этим имуществом любых действий, не нарушающих права и законные интересы других лиц, а также возможность требовать невмешательства третьих лиц в сферу своего господства над вещью.

## § 4. Фомы и виды права собственности

Значение: от формы и вида права собственности зависит правовой режим объектов данного права и объем правомочий, которыми обладает собственник имущества.

Согласно ст. 8 Конституции РФ и ст. 212 ГК РФ, в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

Из содержания ст. 212–215 ГК РФ, следует:

1) частная собственность делится на собственность граждан и юридических лиц;

2) государственная собственность — на федеральную (собственность Российской Федерации) и собственность субъектов Российской Федерации;

3) муниципальная собственность — это собственность муниципальных образований (городских, сельских поселений).

Из вышеназванных норм, частная и государственная формы собственности включают в себя несколько видов собственности:

1) собственность граждан, юридических лиц;

2) собственность федеральную и собственность субъектов Российской Федерации;

3) общая собственность. Она делится на: а) общую долевую собственность; б) общую совместную собственность.

## § 5. Правоотношения собственности

Значение: при помощи правоотношения собственности экономические отношения собственности получают правовое оформление через субъективные права и обязанности участников данного правоотношения.

По своей правовой природе правоотношения собственности являются абсолютными. Субъектами данного правоотношения являются управомоченное лицо (собственник) и обязанные лица и все иные третьи лица. В силу абсолютного характера правоотношения собственник может требовать защиты своих прав от нарушений со стороны любых лиц.

Объектом правоотношения собственности может быть только индивидуально-определенная вещь.

Содержанием правоотношения собственности является правоотношение собственника владеть, пользоваться и распоряжаться собственностью. Обязанности собственника по содержанию этого имущества, а также обязанности всех иных третьих лиц — не нарушать права собственника.

## § 6. Субъекты права собственности

К ним относятся:

1) граждане – физические лица;

2) юридические лица (не все; собственниками являются коммерческие и некоммерческие организации за исключением государственных и муниципальных учреждений);

3) Российская Федерация;

4) субъекты Российской Федерации;

5) муниципальные образования.

Объекты — это индивидуально-определенные вещи, в том числе земельные участки, участки недр, здания, сооружения, объекты незавершенного строительства, предприятия как имущественные объекты, деньги, ценные бумаги, а также движимые и недвижимые вещи.

## § 7. Содержание субъективного права собственности

**Содержание субъективного права собственности** — это совокупность правомочий, принадлежащих собственнику в соответствии с нормами объективного права.

В соответствии со ст. 209 ГК РФ собственнику принадлежат правомочия владения, пользования и распоряжения вещью. Это и составляет содержание.

**Правомочие владения** — это юридически обеспеченная возможность обладать вещью, осуществлять над ней господство. Владение не предполагает непосредственного соприкосновения собственника с принадлежащей ему вещью. Поэтому правомочия владения у собственника сохраняются, даже если вещь передана во временное владение другому лицу. У данного лица также возникает право владения, но оно характеризуется как производное, в то время как у собственника оно — первоначальное. Владение вещью может быть законным и незаконным. Законное владение опирается на какое-либо основание — титул (титульное), незаконное не опирается на какое-либо основание (беститульное). Незаконное владение может быть добросовестным и недобросовестным. **Добросовестный владелец** — тот, кто не знал и не должен был знать о незаконности владения. **Недобросовестный владелец** — тот, кто знал о недобросовестности владения.

**Правомочия пользования** — это юридически обеспеченная возможность лица эксплуатировать вещь, извлекать из нее полезные свойства.

**Правомочия распоряжения** — это юридически обеспеченная возможность лица определять юридическую судьбу вещи путем изменения, установления и прекращения отношения (например, отчуждение, передача во временное владение и пользование, обременение в интересах третьих лиц).

В соответствии со ст. 210 ГК РФ собственник обязан нести расходы по своему имуществу (например, текущий и капитальный ремонт, обязательные платежи в бюджет, возмещение вреда причиненного ненадлежащим содержанием имущества), а по ст. 211 ГК РФ он несет риск случайной гибели или повреждение вещи. Эти нормы носят диспозитивный характер.

## § 8. Понятие и виды оснований и способов приобретения права собственности

В литературе существует дискуссия относительно соотношения понятий основания и способа приобретения права собственности. Некоторые авторы предполагают, что право собственности возникает на основании юридических фактов, которые нельзя трактовать. Способы приобретения права собственности не выделяются вообще. Другие авторы разграничивают основания и способы лишь формально, т. е. не проводя различий в их содержании.

Есть мнения, что следует различать юридические факты как основания и юридические факты как способы приобретения права собственности. Различие заключается в том, что ***юридические факты —— основания*** приобретают правопорождающее значение для (возникновения) установления обязательных отношений, т. е. на их основании возникают притязания об установлении права собственности. Договор купли-продажи служит юридическим фактом — основанием, в силу которого покупатель может требовать от продавца передачи имущества в собственность. ***Юридические факты — способы*** влекут правовые последствия в виде приобретения права собственности (передача имущества по договору купли-продажи, принятие наследства, государственная регистрация права собственности и т. п.). Практическое значение их разграничения заключается в том, что момент приобретения права собственности связывается с юридическим фактом – способом.

**Традиционно основания приобретения права собственности подразделяются на два вида:**

1) первоначальные основания;

2) производные основания.

**Необходимость разграничивать основания на первоначальные и производные обусловливается следующими факторами:**

1. В зависимости от вида оснований определяется порядок установления объема правомочий собственника (при первоначальном — объем определяется только законом, а при производном — как законом, так и правовым положением предшествующего собственника).

2. Имущество, приобретенное в собственность по первоначальным основаниям, не может быть обременено, и напротив, если оно было приобретено по производным основаниям, оно может быть обременено правами других лиц.

Относительно критериев разграничения в литературе существует научная дискуссия. Авторы не могли выработать единого критерия (критериев) разграничения оснований. Если же имущество приобреталось в собственность помимо воли предшествующего собственника, основания рассматривались в качестве первоначальных.

А. Ф. Иоффе предложил в качестве критерия разграничения – правопреемство. Если при новом и старом собственнике отношений правопреемства не существует, то отношения первоначальные, а если правопреемство есть, то право собственности приобретено производным основанием. Различие первоначальных и производных способов приобретения права собственности, по сути, сводится к отсутствию или наличию правопреемства, т. е. преемства прав и обязанностей владельцев вещи[65].

**К первоначальным основаниям относятся:**

1) изготовление или создание новой вещи (ст. 218 ГК РФ);

[65] Гражданское право: учебник / под ред. Ю. К. Толстого, А. П. Сергеева. М., 2006. Ч. 1. С. 396.

2) переработка (спецификация) (ст. 220 ГК РФ);

3) обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (ст. 221 ГК РФ);

4) приобретение бесхозяйных вещей (ст. 225 ГК РФ);

5) находка (227 ГК РФ);

6) приобретение безнадзорных животных (231 ГК РФ);

7) клад (ст. 233 ГК РФ);

8) приобретательная давность (ст. 234 ГК РФ);

9) возведение самовольной постройки (ст. 222 ГК РФ);

***1. Изготовление или создание новой вещи.***

Собственником такой вещи становится тот, кто создал ее для себя, соблюдая при этом нормы закона и иных правовых актов. При создании недвижимой вещи право собственности на нее подлежит государственной регистрации (ст. 131 ГК РФ). Соответственно это право возникает с момента государственной регистрации, если иное не предусмотрено законом. Иное предусмотрено п. 4 ст. 218 ГК РФ (члены кооператива, когда полностью внесли паевой взнос, приобретают право собственности на квартиру, дачу, гараж и иное помещение).

***2. Переработка (спецификация).***

В данном случае одно лицо создает новую вещь путем переработки чужих материалов. По общему правилу собственником новой вещи является собственник материалов. Он обязан возместить стоимость переработки спецификатору — лицу, осуществляющему переработку.

Из этого общего правила существуют исключения:

1. Договор между собственником и спецификатором заключен заранее.

2. Возможно, что спецификатор станет собственником новой вещи в силу закона. Это возможно при наличии следующих условий:

1) стоимость переработки (труда) превышает стоимость материалов;

2) спецификатор является добросовестным, т. е. до завершения переработки он не знал и не мог знать о том, что использует чужой материал;

3) он осуществлял переработку для себя, а не в коммерческих целях.

Спецификатор, став собственником вещи, обязан возместить собственнику материалов их стоимость. Недобросовестный спецификатор обязан передать созданную вещь собственнику и возместить убытки.

***3. Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей.***

В данной ситуации речь идет о сборе ягод, охоте, рыболовстве. Их сбор и добыча должны осуществляться на определенных территориях, где это допускается законом, общим разрешением или местными традициями.

***4. Приобретение бесхозяйных вещей.***

В соответствии со ст. 225 ГК РФ бесхозяйной является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, или вещь, от права собственности на которую собственник отказался. В отношении вещи от права собственности, на которую собственник отказался, действуют особые правила п. 2 ст. 236 ГК РФ. В соответствии с этой нормой отказ от права собственности не влечет прекращения прав и обязанностей собственника до приобретения права собственности на эту вещь другим лицом. Гражданский кодекс устанавливает разные правила о приобретении права собственности на бесхозяйные вещи в зависимости от того, являются ли эти вещи движимыми или недвижимыми.

Бесхозяйная недвижимая вещь по заявлению органа местного самоуправления принимается на учет органом, осуществляющим контроль. Учет ведется по месту нахождения имущества. По истечении одного года со дня постановления этого имущества на учет орган, уполномоченный руководить имуществом, может обратиться в суд с требованием о признании недвижимости муниципальной собственностью. Если суд не удовлетворил вышеуказанные требования, то вещь может быть вновь принята оставившим ее собственником либо приобретена в собственность по давности владения согласно ст. 234 ГК РФ (на недвижимость более пятнадцати лет).

Бесхозяйные движимые вещи, брошенные собственником, могут быть обращены другими лицами в свою собственность в порядке, предусмотренном п. 2 ст. 226 ГК РФ.

1. *Обращение данных вещей в собственность без предварительного обращения в суд.* Без обращения в суд обратить вещь в свою собственность может титульный владелец земельного участка, на котором находится движимая вещь.

2. *Обращение данных вещей в собственность при наличии решения суда о признании их бесхозяйными.* Для обращения вещи в свою собственность он должен приступить к ее использованию или совершить иные действия по обращению ее в собственность. Но данный порядок применим, если стоимость вещи явно ниже установленного законом минимума, а именно пять минимальных размеров оплаты труда либо если указанная вещь представляет собой брошенный лом металлов, бракованную продукцию, топляк от сплава, отвалы и сливы, образуемые при добыче полезных ископаемых, радиоактивные отходы или иные отходы производства. Во всех остальных случаях брошенные собственником движимые вещи поступают в собственность завладевшего ими лица, только если по заявлению этого лица они признаны судом бесхозяйными.

***5. Находка.***

Находка — это обнаруженная кем-либо вещь, выбывшая из владения собственника и иного управомоченного лица помимо его воли вследствие потери. В соответствии с п. 1 ст. 227 ГК РФ нашедший потерянную вещь обязан немедленно уведомить об этом лицо, имеющее право получить эту вещь, а также обязан возвратить найденную вещь хозяину. Если вещь была найдена в помещении или в транспорте, то вещь принадлежит владельцу. Если вещь потеряна, то должно быть заявлено в орган полиции. Нашедший вещь вправе хранить ее у себя с возмещением ему необходимых в связи с этим расходов. Кроме того, он вправе претендовать на вознаграждение за

найденную вещь (до двадцати процентов стоимости вещи (п. 2 ст. 229 ГК РФ)).

Субъект, обнаруживший чужую вещь, несет ответственность за ее утрату или повреждение, но только в пределах стоимости вещи при условии, что его действия характеризовались умыслом. Если в течение шести месяцев с момента заявления о находке лицо, управомоченное получить эту вещь, не будет обнаружено, нашедший приобретает право собственности на нее. Если же он отказывается принять ее в собственность, данная вещь передается в муниципальную собственность (ст. 228 ГК РФ).

**6.** ***Приобретение безнадзорных животных*** (ст. 230–232 ГК РФ).

***7. Клад.***

**Клад** — это зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или иные ценные вещи, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право. При находке вещь скрывается помимо воли собственника, а клад – намеренное сокрытие ценностей. В соответствии со ст. 233 ГК РФ ценности, образующие клад, поступают в собственность лица, которому принадлежит имущество, где клад был сокрыт, а также в собственность лица, обнаружившего клад. Если иное не установлено соглашением между этими лицами, клад поступает в их собственность в равных долях.

Исключения:

1) клад, относящийся к культурным ценностям, передается в государственную собственность, а собственник имущества, где клад был сокрыт, и обнаружившее ее лицо получают вознаграждение в размере пятидесяти процентов стоимости клада;

2) если лицо, производило поиск клада без согласия собственника имущества, где клад был сокрыт, а также поиск осуществляло лицо, в служебной обязанности которого входили эти действия, то эти лица не имеют права на получение вознаграждения, т. е. в этой ситуации

вознаграждение в размере пятидесяти процентов поступает в собственность только лица, кому принадлежало имущество, где найден клад.

***8. Приобретательная давность.***

**Приобретательная давность** (п. 1 ст. 234 ГК РФ): гражданин или юридическое лицо, не являющиеся собственниками имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющие им как своим собственным в течение пятнадцати лет для недвижимого и в течение пяти лет для движимого имущества, приобретают право собственности на это имущество.

Условия:

1. Необходимо истечение установленного в законе периода (пятнадцать лет для недвижимого и пять лет для движимого имущества). При этом давностный владелец может присоединить ко времени своего владения время, когда имуществом владел предшественник, но это возможно, если владение предшественника удовлетворило требованиям ст. 234 ГК РФ и перешло в силу наследования, договора – в результате правопреемства. Но в любом случае течение срока приобретательной давности не может начаться до тех пор, пока не истек срок об исковой давности по иску об истребовании вещи из незаконного владения лица, у которого оно находится.

2. Давностный владелец должен владеть имуществом как своим собственным (как своей собственностью).

3. Давностный владелец должен владеть имуществом добросовестно.

В законе не определено, какой смысл вложен в термин «добросовестность». Однозначно признается, что отсутствие доказательств о принадлежности имущества само по себе не означает недобросовестность владения. Нет единства мнений, можно ли признать владельца в период, когда он знал или должен был знать, что он не собственник. Одни авторы полагают, что владелец добросовестный должен был знать, что он собственник. Другие авторы считают, что признание владельца

недобросовестным достаточно, чтобы он приобрел имущество преступным путем или способом, противным основам нравственности правопорядка.

4. Владение должно быть открытым. Имущество и обстоятельства владения им не должны скрываться о третьих лиц.

5. Владение, отвечающее всем вышеперечисленным требованиям должно быть непрерывным. Срок может прерываться, если давностный владелец обязуется вернуть вещь собственнику или ему предъявляется иск о возврате.

Факт владения приобретает юридическое значение еще до того момента, когда владелец стал собственником имущества, т. е. наделяется правом защиты своей собственности от притязаний со стороны третьих лиц – любых субъектов гражданского права, за исключением собственника имущества и других лиц, имеющих право на владение этим имуществом в силу оснований, предусмотренных законом.

Давностный владелец может воспользоваться такими же средствами защиты, как собственник и иной титульный гражданин (ст. 303 ГК РФ, ст. 305 ГК РФ). Право собственности на недвижимое имущество в силу приобретательной давности возникает с момента государственной регистрации этого права.

### *9. Самовольная постройка (ст. 222 ГК РФ).*

**Самовольная постройка** — это жилой дом или другое строение, сооружение или иное недвижимое имущество, созданное на участке, не отведенном для этих целей в нормативном порядке, либо созданное без получения необходимых разрешений или с существенным нарушением градостроительных норм. Лицо, осуществляющее самовольную постройку, не приобретает право собственности на нее и не вправе распоряжаться его путем совершения сделок. Самовольная постройка подлежит сносу осуществившим ее лицом или за его счет. Исключение из этого правила могут быть предусмотрены законом. В настоящее время право собственности на самовольную постройку может быть признано судом или в ином

установленном законом порядке только за лицом в собственности, пожизненно наследуемом владении или пользовании находится земельный участок, где осуществлена постройка. Данное лицо возмещает расходы на постройку в размере определенном судом. За этим лицом не признается право собственности на постройку, если ее сохранение нарушает права других лиц либо создает угрозу жизни и здоровья гражданина.

**К производным основаниям приобретения права собственности относится приобретение этого права:**

1) на основании договора или иной сделки об отчуждении вещи (соглашение об отступном, договор купли-продажи);

2) в порядке наследования после смерти гражданина;

3) в порядке правопреемства при реорганизации юридического лица;

4) приватизация.

Одним из объектов приватизации являются жилые помещения.

В соответствии со ст. 1 Закона РФ от 4 июля 1991 года № 1541-1 «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации (в ред. от 16.10.2012) под **приватизацией жилых помещений** понимается бесплатная передача в собственность граждан Российской Федерации на добровольной основе занимаемых ими жилых помещений в государственном и муниципальном жилищном фонде. (В соответствии с обновленной редакцией закона бесплатная приватизация жилых помещений прекращается с 1 марта 2015 г.).

Практическое значение такого разграничения состоит в том, что при производных способах приобретения права собственности на вещь помимо согласия (воли) собственника необходимо также учитывать возможность наличия на эту же вещь прав других лиц — несобственников (например, залогодержателя, арендатора, субъекта ограниченного вещного права). Эти права обычно не утрачиваются при смене собственника вещи, переходящей к новому владельцу, как бы обременяя его имущество.

## § 9. Основания прекращения права собственности

**Основания прекращения права собственности** — это правопрекращающие юридические факты, с которыми закон связывает правовые последствия в виде прекращения правомочий.

**Все основания можно подразделить на:**

1. ***Основания, возникающие по воле собственника.*** К первой группе относятся основания, указанные в п. 1 ст. 235 ГК РФ — отчуждение собственником своего имущества другим лицам, отказ собственника от права собственности, приватизация. **Отчуждение** — различные гражданско-правовые сделки, направленные на передачу имущества в собственность другого лица (например, договор купли-продажи и все его разновидности, договор дарения, договор аренды с правом выкупа и др.). Отказ от права собственности (ст. 236 ГК РФ) — допускается добровольный отказ собственника от права собственности на принадлежащее имущество. *Выделяются два пути:* 1) путем публичного заявления об отказе от права собственности; 2) путем совершения действий, свидетельствующих об устранении собственника от права владения, распоряжения имуществом без намерения сохранить права на него. По данному основанию право собственности прекращается лишь с момента приобретения права собственности на это имущество другим лицом. До этого момента отказавшийся от вещи собственник может свободно присвоить ее вновь и, кроме того, он несет ответственность за причиненный вред.

2. ***Основания, возникающие помимо воли собственника.*** Ко второй группе относятся основания, указанные в п. 2 ст. 235 ГК РФ. Принудительное (против воли) изъятие у собственника принадлежащего ему имущества может быть произведено только в установленных законом случаях, причем как на возмездных основаниях, так и безвозмездно.

**Безвозмездное изъятие:**

А. Конфискация. В качестве санкции к правонарушителю налагается в судебном или административном порядке.

Б. Обращение взыскания на имущество должника по его обязательствам. Допустимо только по решению суда, кроме случаев, когда иное предусмотрено законом или договором.

**На возмездных основаниях:**

А. Изъятие у собственника земельного участка в виду его ненадлежащего использования (грубое нарушение земельного законодательства).

Б. Отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу.

В. Отчуждение недвижимости в связи с отчуждением занимаемого ею земельного участка производится при соблюдении следующих условий: земельный участок должен изыматься только для государственных или муниципальных нужд, кроме того, для изъятия необходимо решение суда о доказанности невозможности использования изымаемого участка без прекращения права собственности на недвижимое имущество. Собственник недвижимости должен обязательно получить компенсацию.

Одним из специальных случаев изъятия земельного участка для государственных или муниципальных нужд является невозможность использования земельного участка в результате установления публичного сервитута в соответствии с п. 7 ст. 23 ЗК РФ[66].

Г. Выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними. (нарушение общепринятых норм о гуманном отношении к животным. Иск может заявить любое лицо. Цена – по соглашению или в решении суда.

Д. Реквизиция (ст. 242 ГК РФ) – производится по решению государственных органов в случае стихийных бедствий, аварий, эпидемий и

[66] Аксюк И. В. Изъятие недвижимости как основание принудительного прекращения права собственности // Право и экономика. 2006. № 7; См. также: Тихонова Л. С. Принудительное прекращение права собственности на жилое помещение по законодательству России и Германии // Семейное и жилищное право. 2006. № 2.

при иных чрезвычайных обстоятельствах, исключительно в интересах общества. При этом собственник вправе оспаривать в суде размер выплаченной компенсации, а по завершению названных обстоятельств истребовать по суду сохранившееся реквизированное имущество[67].

Таким образом, закон не ограничивает реквизицию каким-либо сроком и не предусматривает обязанность возврата изъятого имущества без решения суда.

Е. Выкуп бесхозяйственно содержимых:

1) особо ценных и охраняемых государством культурных ценностей по решению суда;

2) жилых помещений, если их собственник, несмотря на предупреждения ОМС, разрушает их, использует не по назначению, систематически нарушает права и интересы соседей, суд принимает решение о продаже такого жилого помещения с выплатой собственнику вырученных от продажи средств.

3. ***Основания, которые могут возникать как по воли собственника, так и против его воли***. К третьей группе относятся гибель и уничтожение имущества. Поскольку погибает сам объект, прекращается право собственности. Если причинами гибели послужили действия самого собственника, у собственника не возникает права на компенсацию. Если же это произошло по вине третьих лиц, то они несут перед собственником имущественную ответственность за гибель.

[67] О соотношении гражданско-правового и земельно-правового определения понятия реквизиции см.: Виноградов О. Реквизиция как особое юридическое основание прекращения права собственности // Хозяйство и право. 2008. № 12. С. 85–90.

## § 10. Право собственности граждан и юридических лиц: общая характеристика

Право собственности граждан и юридических лиц — частная собственность. Его можно понимать в объективном и субъективных смыслах:

1. В объективном смысле — это совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих экономические отношения частной собственности (подинститут гражданского права).

2. В субъективном смысле — юридически обеспеченная возможность граждан и юридических лиц владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом.

В собственности граждан может находиться любое имущество за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может принадлежать гражданину (например, изъятое из оборота имущество, составляющее исключительно собственность государства). В соответствии с п. 2 ст. 213 ГК РФ количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан не ограничивается. За исключением случаев, когда такие ограничения установлены законом. Законом предусмотрены особые основания возникновения права собственности граждан — п. 4. ст. 218 ГК РФ.

Не все юридические лица могут иметь имущество на праве собственности. Не обладают правом собственности: государственные и муниципальные унитарные предприятия, учреждения. Иные коммерческие и некоммерческие организации являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов их учредителями, а также имущества, приобретенного по другим основаниям. В отношении некоторых юридических лиц законом вводятся ограничения. В отношении имущества общественных и религиозных организаций (объединений) закон вводит ограничения в части использования этого имущества. Оно может быть использовано только для целей, указанных в учредительных документах,

если после ликвидации юридического лица осталось имущество, оставшееся после удовлетворения требований. Объектом права собственности юридического лица может быть движимое и недвижимое имущество, не изъятое из оборота. Ограниченно оборотоспособные объекты могут принадлежать юридическим лицам при наличии разрешения. Запрещается установление количественных или стоимостных ограничений. Исключение из этого правила могут быть указаны в законе. В отношении некоторых объектов установлены ограничения, связанные с целевым характером (жилые дома, жилые помещения, сельско-хозяйственные земли).

## § 11. Право государственной и муниципальной собственности: общая характеристика

Государственная и муниципальная собственность — это публичная собственность:

1) В объективном смысле — это совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих экономические отношения государственной и муниципальной собственности.

2) В субъективном смысле — юридически обеспеченная возможность публично-правовых организаций владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом.

Субъектами государственной собственности являются Российская Федерация и субъекты Российской Федерации. Субъектами муниципальной собственности являются муниципальные образования.

Органы государственной власти и местного самоуправления не являются собственниками государственной и муниципальной собственности. Они выступают от имени государственных или муниципальных образований. При этом их компетенция определяется в публично-правовом порядке.

В качестве объекта государственной и муниципальной собственности могут выступать различные виды движимого и недвижимого имущества,

включая средства права и памятники истории и культуры. Исключительно в государственной собственности могут находиться изъятые из оборота объекты. В соответствии с п. 2 ст. 214 ГК РФ земля и другие природные ресурсы, не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц или муниципальных образований, являются государственной собственностью.

Объекты публичной собственности распределяются между Российской Федерацией, ее субъектами и муниципальными образованиями. Порядок этого распределения должен устанавливаться законом[68]. Все государственное имущество за исключением прямо определенного в качестве муниципальной собственности (Приложение № 3 Постановления ВС РФ от 27.12.1991 № 3020-1).Федеральное имущество разделено на исключительно федеральное (приложение № 1 Постановления ВС РФ от 27.12.1991 № 3020-1) и имущество, которое может быть передано в собственность государства (Приложение № 2 Постановления ВС РФ от 27.12.1991 № 3020-1). Если объекты государственной собственности не упомянуты ни в одном из указанных приложений они передаются в собственность федерации после их обращения в высшие органы государственной власти. До этого момента эти объекты считаются находящимися в федеральной собственности.

Находящееся в федеральной собственности имущество делится на две части. Первая часть закреплена за государственными и муниципальными организациями на ограниченных правах (право оперативного управления и право хозяйственного ведения). Вторая часть, не закрепленная за юридическими лицами, составляет казну публично-правового образования.

**Казна** — это нераспределенное имущество: бюджетные средства, средства внебюджетных образований. Имущество, образующее казну, может быть объектом взыскания кредиторов публичной собственности по его инициативе. Имущество может поступать в публичную собственность не

[68] О разграничении государственной собственности в Российской Федерации на федеральную собственность, государственную собственность республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность [Электронный ресурс]: постановление ВС РФ от 27.12.1991 № 3020-1 (ред. от 24.12.1993). Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

только общегражданскими способами, но и специальными, не свойственными: в качестве налогов, сборов, пошлин, реквизиции, конфискации, национализации. К специальному способу прекращения относится приватизация.

## § 12. Право хозяйственного ведения и право оперативного управления: общая характеристика

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления — это вещные права юридических лиц по использованию имущества собственника. Эти права призваны оформить имущественную базу для самостоятельного участия в гражданских правоотношениях юридических лиц несобственников имущества. Эти права являются зависимыми от права собственности и не могут существовать в отрыве от этого права.

**Юридическая специфика:**

1. Субъектами данных прав могут быть юридические лица, существующие в специальных организационно-правовых формах: государственные и муниципальные унитарные предприятия, казенные предприятия.

2. Объектами являются имущественные комплексы, закрепленные на балансе соответствующих юридических лиц. Собственниками являются учредители юридических лиц. Согласно п. 2 ст. 299 ГК РФ, учредители становятся собственниками продукции, плодов и доходов, которые получены юридическими лицами по договорам и иным соглашениям.

3. По общему правилу данные права возникают с момента фактической передачи имущества предприятию, т. е. с момента установления баланса предприятия. Иное может быть установлено законом, другими правовыми актами или решением других органов. Они прекращаются в случаях правомерного изъятия имущества собственником (такие случаи должны быть указаны в законе).

**Право хозяйственного ведения** (ст. 294 ГК РФ).

Государственные или муниципальные унитарные предприятия, владеющие имуществом на праве хозяйственного ведения, не вправе продавать недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог и т. д. или иным способом распоряжаться таким имуществом без согласия собственника в лице соответствующего государственного органа или органа местного самоуправления.

Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом и иными правовыми актами.

В настоящее время существует мнение[69], что от использования права хозяйственного ведения и предприятий-несобственников для коммерческого оборота в перспективе следует отказаться. Такой отказ, очевидно, потребует замены. «Представляется, что решение лежит на пути акционирования. При акционировании организаций, основанных на праве хозяйственного ведения, задачи, связанные с обеспечением государственного контроля могли бы быть выполнены, может быть, даже более эффективно, а многие недостатки, истоки которых лежат в архаичности системы, основанной на командно-административных методах, уйдут»[70]. В частности, такие унитарные предприятия могут быть преобразованы в акционерные общества со 100 % государственным участием. Право государственной собственности на имущество этих предприятий прекратится, оно поступит в собственность вновь созданных юридических лиц. В то же время государство станет собственником акций этих предприятий, и реализация государственной собственности перейдет в плоскость управления государственными пакетами акций. Здесь необходимо также отметить, что сам механизм управления

[69] См., напр.: Голубцов В. Г. Сочетание публичных и частных начал в регулировании вещных отношений с участием государства. СПб., 2005. С. 163–164.

[70] Дозорцев В. А. Принципиальные черты права собственности в Гражданском кодексе // Граждански кодекс России. Проблемы. Теория. Практика: Сборник памяти С. А. Хохлова. М., 1998. С. 252.

акциями в настоящее время находится в крайне неудовлетворительном состоянии и подлежит самой тщательной разработке[71].

**Право оперативного управления** (ст. 296 ГК РФ).

Казенное предприятие, а также учреждение вправе отчуждать или иным образом распоряжаться закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества. Казенные предприятия самостоятельно распоряжаются лишь произведенной ими продукцией.

Порядок распределения доходов казенного предприятия определяется собственником имущества такого предприятия.

Право хозяйственного ведения или оперативного управления, как и право собственности, обеспечивается, охраняется не только нормами гражданского права, но и нормами иных отраслей (уголовного, административного). В этом смысле ограниченные вещные права, как и право собственности, являются межотраслевым, комплексным институтом[72]. В то же время эти вещные права — гражданско-правовой институт, т. к. его содержание определяется нормами гражданского права, а сами эти права выступают в качестве главного элемента гражданской правоспособности, основы участия субъектов в иных отношениях, опосредуемых гражданским правом[73].

Очевидны глубокие различия в степени имущественной самостоятельности субъектов права собственности и субъектов права хозяйственного ведения и права оперативного управления. Одно из таких отличий состоит в том, что если право собственности представляет собой правовое средство удовлетворения интересов лишь субъекта этого права, осуществляется им «в своем интересе», то названные ограниченные вещные права есть средство удовлетворения интересов не только их носителей, но также и интересов собственника соответствующего имущества.

---

[71] Голубцов В. Г. Указ. соч. С. 164.

[72] Иоффе О. С., Толстой Ю. К. Основы советского гражданского законодательства. С. 63. Цит. по: Яковлев В. Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. М.: Статут, 2006. С. 109.

[73] Там же. С. 109.

## § 13. Общая собственность: общая характеристика

**Общая собственность** — это родовая категория.

В соответствии с п. 1 ст. 244 ГК РФ имущество, находящееся в собственности двух и более лиц, принадлежит им на праве собственности. Общая собственность характеризуется множественностью субъектов (сособственники, участники долевой собственности) и единством объекта. В качестве субъектов могут выступать любые субъекты права собственности, причем в любых сочетаниях.

**Право общей собственности** *(в объективном смысле)* — это совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих отношения по принадлежности имущества, составляющего единое целое одновременно двух и более лиц.

**Право общей собственности** *(в субъективном смысле)* — это юридически обеспеченная возможность двух и более лиц (собственников) сообща и по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим имуществом, составляющим единое целое.

Основанием возникновения являются различные юридические факты, при которых в собственность двух или нескольких лиц поступает имущество, которое не может быть разделено в силу закона. На делимые вещи общая собственность возникает в случаях, предусмотренных законом или договором.

**Общая собственность может быть двух видов:**

1) общая долевая собственность, которая характеризуется тем, что доли сособственников заранее определены;

2) общая совместная собственность характеризуется тем, что доли заранее не определены.

Общая собственность с участием граждан может быть как долевой, так и совместной, а с участием юридических лиц — государственных или

муниципальных образований — общая собственность может быть только долевой.

## § 14. Право общей долевой собственности: общая характеристика

**Право общей долевой собственности** *(в объективном смысле)* — это совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих отношения по принадлежности имущества, составляющие единое целое одновременно нескольких лиц в соответствии с их долями в праве собственности.

**Право общей долевой собственности** *(в субъективном смысле)* — это юридически обеспеченная возможность двух и более лиц сообща, по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им имуществом, составляющим единое целое, в соответствии с определенными долями в праве собственности.

В соответствии с п. 3 ст. 244 ГК РФ общая собственность является долевой за исключением случаев, когда законом предусмотрено образование совместной собственности. На основании п. 2 ст. 244 ГК РФ, под долей собственника в общей собственности понимается арифметически выраженная доля в субъективном праве собственности, а не доля в самом имуществе.

Если размер долей участников долевой собственности не определен и не может быть определен на основании закона, то доли считаются равными. Неравенство долей может возникнуть по соглашению сторон, в частности, в случаях, когда за счет одного из собственников произошло прекращение общей собственности. В соответствии с п. 3 ст. 245 ГК РФ если один из сособственников за свой счет и с соблюдением общего порядка использует общее имущество, произвел неотделимые улучшения, он имеет право на увеличение своей доли в общей собственности. Отделимые улучшения, если иное не предусмотрено соглашением собственников, поступает в собственность того, кто произвел эти улучшения.

Право общей долевой собственности прекращается вследствие гибели имущества, при его разделе, а также в случае приобретения одним из собственников долей остальных собственников по гражданско-правовым основаниям.

## Порядок владения, пользования и распоряжения имуществом, находящимся в долевой собственности

***Владение*** и ***пользование*** таким имуществом осуществляется по соглашению всех собственников, а также при недостижении соглашения в порядке, определенном судом. Каждый из участников долевой собственности имеет право на предоставление в его владения, пользование части общего имущества соразмерной его доли. А при невозможности предоставить имущество в натуре вправе предоставить имущество, приходящееся на его долю соответствующей компенсации.

**Распоряжение имуществом**, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех ее участников при недостижении соглашения по поводу распоряжения судебного порядка разрешения спора не предусмотрено. Плоды, продукция и доходы от использования имущества поступают в состав общего имущества и распределяются между ними, если иное не предусмотрено законом. Каждый участник долевой собственности обязан соразмерно со своей долей участвовать в уплате налогов по общему имуществу, а также издержки его содержания.

**Отчуждение доли в праве собственности на общее имущество.**

В соответствии со ст. 250 ГК РФ при продаже доли в праве собственности постороннему лицу одним из собственников другие собственники имеют право преимущественной покупки этой доли. Данное правило применяется, если собственники готовы приобрести ее по цене, которой она продается и на общих основаниях.

Продавец доли обязан в письменной форме известить остальных участников долевой собственности о намерении продать долю другому лицу. В извещении должно быть указана цена и иные условия, на которых доля продается:

- Если остальные участники долевой собственности не купят ее в течение одного месяца.
- Если продается право собственности на недвижимое имущество — в течение десяти дней.
- Если на движимое имущество, то собственник вправе продать долю постороннему лицу.

Сроки исчисляются со дня извещения собственников о продаже доли.

Доля в праве общей собственности переходит к покупателю с момента заключения договора, если соглашением сторонне предусмотрено иное. Если договор подлежит государственной регистрации, то доля переходит с момента государственной регистрации.

При продаже доли с нарушением преимущественного права покупки любой из собственников имеет право в течение трех месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав. Уступка преимущественного права покупки доли не допускается.

## Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, выдел из него доли и обращения взыскания на долю

Имущество, находящееся в долевой собственности, может быть разделено между участниками по их соглашению. Раздел производится между всеми участниками общей долевой собственности и означает ее прекращение.

Участник долевой собственности вправе требовать выдела своей доли из общего имущества. При выделе общая собственность сохраняется в отношении оставшихся долей. При недостижении соглашения о способе и

условиях раздела имущества или выдела доли одного из участников заинтересованный участник вправе требовать выдела своей доли из общего имущества. Если выдел доли невозможен или же допускается в силу закона, то выделяющийся собственник имеет право *на денежную стоимость выделенного права. Несоразмерность имущества, выделяемого в натуре участнику долевой собственности его доли, в праве собственности устраняется выплатой соответствующей компенсации.* По общему правилу, выплата участнику долевой собственности компенсации вместо выдела его доли в натуре допускается при его согласии. Исключение (п. 5 ст. 252 ГК РФ), когда доля собственника незначительна, не может быть реально ему выделена и *он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества*. Суд может и при отсутствии согласия этого собственника обязать остальных участников выплатить ему компенсацию, с получением которой собственник утрачивает долю в собственности. В соответствии со ст. 255 ГК РФ кредитор участника долевой собственности при недостаточности у собственника другого имущества вправе требовать выдела доли должника в общем имуществе для обращения на нее взыскания. Если выделение доли в натуре невозможно или против этого возражают другие собственники, кредитор вправе требовать продажи доли остальным участникам собственности по цене соразмерной рыночной доли этого имущества с обращением врученных средств кредитору. В случае отказа участников долевой собственности от приобретения доли должника, кредитор вправе требовать обращения взыскания на эту долю путем ее продажи на публичных торгах.

## § 15. Право общей совместной собственности: общая характеристика

**Право общей совместной собственности** *(в объективном смысле)* — это совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих отношения по принадлежности одновременно нескольким лицам, в праве собственности которых заранее не определены доли.

**Право общей совместной собственности** *(в субъективном смысле)* — юридически обеспеченная возможность нескольких лиц сообща владеть, пользоваться, распоряжаться принадлежащим им имуществом доли, в праве собственности, на которое заранее не определены. Доля участника в совместном имуществе заранее не определена, но она устанавливается при разделе имущества, а также при выделе доли одного из участников собственности. Отношения общей совместной собственности может возникать только в случаях, предусмотренных законом (договором отношения общей совместной собственности не могут устанавливаться).

Гражданский кодекс устанавливает два вида общей совместной собственности:

1) общая совместная собственность супругов;

2) общая совместная собственность крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 257–259 ГК РФ);

Участники совместной собственности, если иное не предусмотрено соглашением между ними, сообща владеют и пользуются общим имуществом. Распоряжение этим имуществом осуществляется по согласию всех собственников, которое предполагается, презюмируется независимо от того, кем из участников совершается сделка по распоряжению собственника. Если иное не предусмотрено договором, то каждый из собственников вправе совершать общие совместные сделки. Совершенная одним из участников совместной собственности сделка по распоряжению общим имуществом может быть признана недействительной по требованию остальных участников по мотивам отсутствия правомочий только в случае, если будет

доказано, что другая сторона сделки знала или заведомо должна была знать об ограничении на совершение сделки.

Раздел общего имущества, а также выдел доли одного из участников совместной собственности может быть осуществлен после предварительного определения доли каждого из участников в праве на общее имущество, если иное не предусмотрено законом. Доли участников признаются равными.

## § 16. Право общей совместной собственности супругов: общая характеристика

Необходимым предварительным условием возникновения собственности супругов является регистрация брака. Семейные отношения без регистрации брака не влекут возникновения общей совместной собственности. Спор о разделе совместно нажитого имущества в этом случае разрешается по правилам общей долевой собственности.

Нажитое супругами во время брака имущество за некоторым исключением относится к их совместной собственности, причем независимо от того, кем из них и за чей счет оно было приобретено (ст. 33 и 34 Семейного кодекса РФ). Договором между супругами может быть установлен иной режим установления собственности.

К общей собственности супругов не относиться имущество, принадлежащее каждому из них до вступления в брак, а также полученное в дар или по наследству. Такое имущество является раздельным имуществом каждого из супругов.

Имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью, если будет установлено, что в течение брака за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга были произведены ремонт, реконструкция и т. д.

Не относятся к совместной собственности вещи индивидуального пользования. Они являются собственностью того супруга, который ими

пользовался. Однако драгоценности и другие ценности, приобретенные во время брака за их общий счет, носит оценочный характер.

По обязательствам одного из супругов взыскание может быть обращено лишь на имущество, находящееся в его собственности, а также на его долю в общем имуществе, которая причиталась бы ему при разделе этого имущества.

Отношения общей совместной собственности прекращаются с расторжением брака. Это влечет раздел имущества, но он может быть произведен и в период брака. В этом случае право на разделенное имущество прекращается. Неразделенная часть имущества, а также приобретенное в дальнейшем составляет их совместную собственность. При разделе имущества их доли признаются равными, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Если нет соглашения, то в судебном порядке. При этом суд вправе отступить от равенства долей, исходя из наличия несовершеннолетних детей и иных обстоятельств (в частности если один из супругов не получал доходов или расходовал общее имущество в ущерб).

Смерть одного из супругов также влечет прекращения права общей совместной собственности. К наследникам переходит как принадлежавшее умершему раздельное имущество, так и доля в общем совместном имуществе. Собственность супругов – равные части, долевая собственность — неравные части.

## § 17. Защита права собственности: общая характеристика

### 1. Система способов защиты права собственности и иных вещных прав

Защита права собственности и иных вещных прав осуществляется посредством применения специальных правовых инструментов (средств), действия которых направлены на восстановление нарушенных прав либо на предотвращение их нарушения.

**Средства защиты** по своей юридической природе являются неоднородными и поэтому делятся на несколько групп:

1. ***Вещно-правовые средства защиты:*** виндикационный иск; негаторный иск; иск о признании права собственности. Данные средства применяются для защиты вещных прав в их статистическом состоянии, т. е. когда отсутствуют обязательственные отношения.

2. ***Обязательственно-правовые средства защиты:*** иск о возмещении причиненного собственнику вреда; иск о возврате неосновательно приобретенного имущества; иск о возврате вещей, переданных собственнику по договору. Эти средства защищают права собственности опосредованно, поскольку в них выражены притязания истца, основанные на его правах обязательственного характера. Обязательственные права защищаются при помощи указанных средств в первую очередь.

3. ***Правовые средства, направленные на защиту интересов собственника*** в случаях прекращения прав собственности по основаниям, указанным в законе (ст. 240 ГК РФ, ст. 279-283 ГК РФ).

4. ***Иные средства защиты*** являются разнородными, т. к. предусмотрены разными гражданско-правовыми институтами (например, средства, применяемые при явке гражданина, признанного безвестно отсутствующим (ст. 43 ГК РФ); средства, применяемые при признании сделок недействительными).

## 2. Виндикационный иск: общая характеристика

**Виндикационный иск** — это иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения; внедоговорное требование собственника, не владеющего имуществом к владеющему этим имуществом не собственнику об истребовании (возврате) имущества в натуре. Его название происходит от лат. vim dicere — «объявляю о применении силы» и обусловлено правом

собственника по розыску и возвращению своей вещи — где нахожу свою вещь, там ее и забираю[74].

Условия, при которых предъявляется виндикационный иск:

1. Собственник лишен владения своим имуществом. Речь идет только об индивидуально-определенных вещах.

2. Имущество должно сохраниться в натуре. В случае его гибели право собственности как таковое прекращается, и собственник может требовать компенсацию причиненного ему вреда.

3. Имущество находится в фактическом владении другого лица – не собственника.

4. Собственник и фактический владелец вещи не должны быть связаны между собой договорным или иным обязательственным правоотношением, в силу которого вещь выбыла из обладания собственника.

**Предметом** виндикационного иска является *требование о возврате имущества из чужого, незаконного владения*. В качестве истца выступает собственник, утративший право (ст. 301 ГК РФ), либо иной титульный владелец (арендатор), а также — давностный владелец (п. 2 ст. 234 ГК РФ). Истец должен доказать, что у него есть возможность обладать имуществом (право собственности, право аренды) и что этой возможности он фактически лишен. Из всех вышеперечисленных истцов субъективным правом на вещь не наделен лишь давностный владелец. Судебная практика подтверждает, что **давностный владелец** имеет право на защиту своего владения применительно к правилам ст. 301, 304 ГК РФ[75]. Причем в случае удовлетворения **иска давностного владельца** об истребовании имущества из чужого незаконного владения имевшая место ранее временная утрата им владения спорным имуществом перерывом **давностного** владения не считается.

[74] Волков А. В. Виндикационный иск: вопросы теории и судебной практики // Российский судья. 2011. № 11. С. 16–18.

[75] См: положения абз. 5 п. 15, п. 17 Постановления Пленума ВС РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29.04.2010.

**Ответчиком** по иску выступает фактический (незаконный) владелец имущества. Незаконность его владения подлежит доказыванию в виндикационном иске.

**Основание иска** составляют обстоятельства выбытия имущества из обладания истца, условия поступления имущества к ответчику, наличие спорного имущества в натуре, отсутствие между истцом и ответчиком связей обязательственного характера по поводу истребуемой вещи. В совокупности указанные обстоятельства подтверждают право истца на спорное имущество и возможность его истребования по виндикационному иску[76].

**Условия удовлетворения виндикационного иска:**

1) из обладания лица, завладевшего имуществом путем противозаконных действий, имущество подлежит виндицированию в любом случае;

2) если вещь находится во владении третьего лица, получившего эту вещь от фактического владельца, то прежде учитывается, является ли третье лицо добросовестным или недобросовестным приобретателем.

Грань между добросовестным и недобросовестным владением *устанавливается судом.* Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29.04.2010 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав»[77] содержит ряд разъяснений относительно добросовестности приобретения имущества.

**Добросовестный владелец** — тот, кто не знал и не должен был знать о том, что отчуждатель неуправомочен. **Недобросовестным** является владелец вещи, который в момент ее приобретения знал или должен был знать о том, приобретает вещь у лица, не имеющего право на ее отчуждение. У недобросовестного приобретателя вещь изымается в любом случае. Если

[76] Гражданское право: учебник / под ред. А. П. Сергеева. М.: ТК Велби, 2008. С. 795 (автор главы А. П. Сергеев).
[77] Российская газета. 2010. 21 мая.

фактический владелец является добросовестным, учитывается возмездно или безвозмездно он приобрел эту вещь. При безвозмездном приобретении имущества от лица, которое не имело право его отчуждать, собственник вправе его истребовать во всех случаях (п. 2 ст. 302 ГК РФ).

Если имущество приобретено возмездно и добросовестно, то вопрос о виндицировании решается в зависимости от того, как имущество выбыло из обладания собственника или иного титульного владельца. Если имущество выбыло из их обладания помимо их воли (в результате хищения, утери), то виндикационный иск подлежит удовлетворению, т. е. оно изымается у добросовестного владельца и возвращается собственнику. Если имущество выбыло из их обладания по их воле, то закон защищает интересы добросовестного возмездного владельца, который становится собственником данного имущества. От добросовестного приобретателя не могут быть истребованы деньги и ценные бумаги на предъявителя. Добросовестный владелец *вправе оставить произведенные им улучшения*, если они не могут быть отделены, то он может требовать *возмещения затрат*, но не свыше размера увеличения стоимости имущества. Следует также отметить, что в соответствии со ст. 303 ГК РФ при истребовании имущества из чужого незаконного владения собственник вправе также потребовать от лица, которое знало или должно было знать, что его владение незаконно (недобросовестный владелец), возврата или возмещения всех доходов, которые это лицо извлекло или должно было извлечь за все время владения; от добросовестного владельца — возврата или возмещения всех доходов, которые он извлек или должен был извлечь со времени, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности владения или получил повестку по иску собственника о возврате имущества.

Данная норма реализована и в материалах судебной практики. Так, Т., истребуя свой автомобиль из незаконного владения Б., потребовал также и возвращения всех доходов, полученных им в ходе незаконной эксплуатации объекта виндикации. В ходе разбирательства было установлено, что

автомобиль использовался Б. при осуществлении предпринимательской деятельности[78].

## 3. Негаторный иск: общая характеристика

**Негаторный иск** — это внедоговорное требование владеющего вещью собственника или иного титульного владельца к третьему лицу об устранении препятствий в осуществлении правомочий пользования и распоряжения имуществом.

**Истцом** является **владеющий** собственник или титульный владелец, лишенный возможности пользоваться или распоряжаться своей вещью. Правом на предъявление негаторного иска наделен невладеющий собственник только тогда, когда нарушение его прав не повлекло прекращения владения имуществом[79].

**Ответчиком** выступает лицо, которое своими действиями создает препятствия для осуществления права собственности или права владения.

Негаторный иск может заявляться как для устранения уже существующих нарушений, так и для предотвращения уже будущих нарушений. Нарушение, являющееся фактическим основанием предъявления негаторного иска, обладает следующей характеристикой: 1) по своей форме является только действием; 2) носит фактический характер; 3) Это фактическое действие должно быть противоправным; 4) противоправное действие носит длящийся характер, т. е. выражено в форме противоправного состояния; 5) нарушение, являющееся основанием к предъявлению негаторного иска, не должно быть связано с лишением владения, т. е. вещь, выступающая предметом спора, должна находиться во владении истца;

[78] См.: Решение Красногорского районного суда Алтайского края об истребовании имущества из чужого незаконного владения // Архив Красногорского районного суда Алтайского края. 2015. Д. № 1-91/2015.
[79] Семенов В. В. Негаторный иск: вопросы теории и судебной практики // Юрист. 2017. № 2. С. 28–32.

6) нарушение не повлекло прекращения права собственности или иного вещного права на вещь[80].

Негаторный иск может быть заявлен лишь до тех пор, пока длится правонарушение или не ликвидированы его последствия. С устранением препятствий основания для негаторной защиты отпадают. Негаторный иск не подлежит требованиям исковой давности.

[80] Подшивалов Т. П. Критерии применения негаторного иска // Вестник арбитражной практики. 2011. № 3. С. 21–29.

# ГЛАВА 9. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА. ИСПОЛНЕНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ. СПОСОБЫ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

## § 1. Понятие, виды и основания возникновения обязательств

**Обязательством** называется гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (ст. 307 ГК РФ).

В работе немецкого правоведа, основоположника исторической школы права Ф. К. Савиньи «Обязательственное право» содержится следующее определение обязательства: «Обязательство состоит в господстве над другим лицом, но не над всем лицом (иначе оно вело бы к уничтожению личности), а только над одиночными его действиями, которые могут быть представлены выделенными из свободы этого лица и подчиненными нашей воле»[81].

**Предмет** обязательственного права составляют отношения экономического оборота, а именно отношения, которые устанавливаются в процессе перемещения по кругу лиц материальных благ (вещей, денег, результатов выполнения работ и т. п.), имеющих экономическую форму товара[82]. Таким образом, нормы обязательственного права оформляют динамику гражданско-правовых отношений. Так, по договору подряда результаты выполненной подрядчиком работы переходят к заказчику. При аренде имущество поступает во временное владение и пользование от арендодателя к арендатору.

**Основаниями возникновения обязательств** являются определенные юридические факты или их сочетания (юридические составы), с

[81] Савиньи Ф. К. Обязательственное право. СПб.: Юридический центр Пресс, 2004. С. 48.
[82] Вятчин В. А. О понятии и отличительных особенностях обязательств в гражданском праве России // Юрист. 2014. № 9. С. 37.

наступлением которых нормы права связывают установление обязательственного правоотношения.

Основания возникновения обязательств разнообразны. В соответствии со ст. 8 и 307 ГК ими являются: сделки; административные акты; причинение вреда другому лицу; неосновательное обогащение; иные действия граждан и юридических лиц; события.

**Виды обязательств.**

Различные виды обязательств отграничиваются друг от друга прежде всего по содержанию, т. е. по характеру правомочий и обязанностей сторон. Учитываются также специфические черты объектов, характеристики субъектов, оснований возникновения обязательств, взаимосвязи обязательств друг с другом[83]. С учетом этого в гражданском праве различаются следующие **виды обязательств:**

1. **По содержанию:** односторонние и взаимные.

***Односторонние*** *— это обязательства, в которых одной стороне обязательства принадлежит только право (права), а другой — только обязанность (обязанности)*. Например, договор займа.

***Взаимные*** *— каждая сторона имеет права и обязанности* (обязательства по купле-продаже, поставке, подряду и др.).

2. В зависимости от **степени определенности объекта** обязательства с «количественной стороны» принято выделять несколько видов обязательств.

Во-первых, ***однообъектное обязательство*** — оно имеет один, строго определенный объект, по поводу которого существуют права и обязанности, например должник обязан *передать определенную вещь* (совокупность вещей), *выполнить определенную работу*, результат которой передать кредитору, и т. д.

[83] Никитин А. В. К вопросу о системе обязательств // Законодательство и экономика. 2014. № 10. С. 35.

Во-вторых, ***альтернативное обязательство***. Им признается правоотношение, в силу которого должник обязан совершить *одно из двух или нескольких* действий (воздержаться от совершения действий).

В-третьих, ***факультативное обязательство***. Им признается правоотношение, по которому должник обязан совершить *определенное действие*, но он (и только он) вправе заменить это основное исполнение другим (факультативным) исполнением, предусмотренным условиями обязательства.

3. **По субъектам:** обязательства, обладающие строго личным характером, и обязательства, в которых личность их субъектов не влияет на возникновение, изменение и прекращение правоотношения.

4. **По основаниям возникновения:** обязательства договорные, внедоговорные.

***Договорными*** именуют ***обязательства,*** возникающие из договоров. ***Внедоговорные обязательства*** возникают не по соглашению сторон, а в результате односторонних волевых актов (гл. 56, 57), причинения вреда личности гражданина либо имуществу любого субъекта гражданского права, а также в результате неосновательного обогащения, т. е. получения или сбережения имущества одним лицом за счет другого без установленного законодательством или сделкой основания (гл. 59, 60 ГК РФ).

5. **По взаимосвязи друг с другом:** главные и дополнительные обязательства. Некоторые обязательства тесно взаимосвязаны и с учетом их значения друг для друга подразделяются на главные (основные) и дополнительные (акцессорные[84]).

***Главные обязательства*** (например, купля-продажа, заем) могут существовать самостоятельно без дополнительного обязательства.

[84] См., напр.: Буркова А. Ю. Акцессорные обязательства // Вестник арбитражной практики. 2012. № 2. С. 39–45.

***Дополнительные обязательства*** (например, неустойка, поручительство) существуют только при наличии главного (основного) обязательства, в неразрывной взаимосвязи с ним.

## § 2. Субъекты обязательства. Множественность лиц в обязательстве. Перемена лиц в обязательстве

Сторонами обязательства являются **должник** и **кредитор.** Такое наименование законодателем сторон обязательственного правоотношения подчеркивает *специфику правовой связи между ними: у должника – обязанности, у кредитора – права*. Во взаимных обязательствах каждая из сторон является одновременно должником и кредитором по отношению к другой стороне (п. 2 ст. 308 ГК).

Обычно каждая из сторон обязательственного правоотношения представлена одним лицом. Но закон допускает участие в обязательстве на стороне должника или кредитора (или обоих вместе) нескольких лиц (п. 1 ст. 308 ГК). Такие обязательства называются **обязательствами со множественностью лиц**[85]**.**

Примером **обязательства с участием нескольких лиц на стороне должника** *(пассивная множественность)* является обязательство по возмещению вреда, причиненного несколькими лицами совместно (ст. 1080 ГК). Обязательством с **несколькими кредиторами** *(активная множественность)* будет обязательство между тремя юридическими лицами, объединившими свои средства на долевых началах, и подрядчиком по строительству для них жилого дома. Обязательство, в котором участвует **несколько лиц на стороне кредитора и несколько на стороне должника** *(смешанная множественность)*, возникает, например, при заключении

[85] См., напр.: Сердюков К. А. О границах понятия обязательств с множественностью лиц // Общество и право. 2010. № 3. С. 94–97.

двумя сособственниками дома и двумя кровельщиками договора о ремонте крыши[86].

Обязательства со множественностью лиц подразделяются на **долевые и солидарные.**

При **пассивной множественности *долевым*** будет ***обязательство***, в котором каждый из нескольких должников обязан исполнить кредитору определенное действие в своей части (доле).

При **активной множественности *долевым*** будет ***обязательство***, в котором каждый из кредиторов имеет право требовать от должника исполнения в свою пользу определенной законом или договором доли в общем обязательстве.

**Солидарные обязательства** бывают трех видов: один кредитор и несколько должников (солидарная обязанность); один должник и несколько кредиторов (солидарное требование); несколько должников и несколько кредиторов (смешанная солидарность).

**Солидарная обязанность** — когда *кредитор вправе требовать исполнения обязательства как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга* (ст. 323 ГК РФ).

Среди договорных и внедоговорных обязательств встречаются так называемые субсидиарные обязательства. **Субсидиарное (дополнительное) обязательство** является правовой формой, гарантирующей обеспечение интереса кредитора в получении исполнения (или возмещения вреда) по основному обязательству[87]. Суть субсидиарного обязательства заключается в возложении на дополнительного должника исполнения обязательства (возмещения вреда) вместо должника по основному обязательству, в случае, если последний не совершил в срок надлежащих действий (ст. 399 ГК РФ).

---

[86] Ермолаев С. Н., Параскелова С. А. Признаки, характеризующие содержание правоотношения с множественностью лиц // Власть закона. 2014. № 2. С. 44.

[87] Чепцов А. С. Особенности субсидиарных обязательств в гражданском праве // Нотариус. 2009. № 2.

**Перемена лиц в обязательстве.**

Закон разрешает перемену лиц в обязательстве и в случаях частичного правопреемства, т. е. при переходе от одного лица к другому какого-либо одного права или одной обязанности (или того и другого вместе), изолированно от остального имущества передающего. Замена лиц в обязательстве в этих случаях осуществляется по общему правилу на основании специальных сделок, именуемых уступкой требования и переводом долга.

**Уступкой требования (цессией)** называется соглашение между кредитором обязательства и новым лицом о передаче последнему права требования к должнику. Например, заимодавец ввиду отъезда на длительное время передает брату свое право требования к заемщику о возврате суммы долга.

В законе довольно детально разработаны условия осуществления цессии. *Уступка требования кредитором другому лицу допускается, если она не противоречит закону, иным правовым актам или договору.*

Так, в силу закона невозможен переход к другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах и о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью (ст. 383 ГК).

Поскольку интересы должника, по общему правилу, уступкой права требования не нарушаются, его согласия на совершение цессии не требуется[88]. Исключение составляют случаи, когда иное предусмотрено законом или договором.

Под **переводом долга** понимается соглашение между кредитором, должником и третьим лицом о замене последним должника в обязательстве. Участие в соглашении кредитора – необходимое условие. Без него, без его согласия невозможен перевод долга (п. 1 ст. 391 ГК). Это понятно, так как

[88] Калиновский Ю. Уступка права требования без согласия должника // ЭЖ-Юрист. 2011. № 7. С. 15–18.

кредитору небезразлично, кто является его должником: он заинтересован в том, чтобы должник был платежеспособным и аккуратным в исполнении обязательства.

Предметом перевода долга может быть юридическая обязанность активного типа — совершить определенные действия (как правило, имущественного характера), если ее перевод не ограничивается законом или самой природой этой обязанности[89]. Как отмечал М. М. Агарков, возложить на иное лицо можно только обязанности должника, которые по самой своей природе могут быть исполнены другим лицом[90].

Поскольку обязанности прежнего должника переходят на нового без каких-либо изменений, новый должник вправе выдвигать против требования кредитора возражения, основанные на отношениях между кредитором и первоначальным должником (ст. 392 ГК).

## § 3. Принципы исполнения обязательств

В науке и практике остро стоит вопрос о правовой природе исполнения обязательств. Суть вопроса, дискутирующегося в литературе, заключается в следующем: является ли действие по исполнению обязательства гражданско-правовой сделкой или иным юридическим фактом?

Ряд исследователей высказывают мнение о том, что исполнение обязательства представляет собой юридический поступок, поскольку здесь «юридический эффект» наступает независимо от субъективного момента, т. е. фактических намерений должника[91]. Противники указанного подхода считают, что в основе анализируемого явления лежит смешение цели и мотивов сделки, поскольку поведение должника во исполнение обязательства

[89] Лысенко А. Н. Перевод долга: проблемы теории и практики. М.: Статут, 2011. С. 17.
[90] Агарков М. М. Перевод долга // Агарков М. М. Избранные труды по гражданскому праву. В 2 т. М.: Центр ЮрИнфоР, 2002. Т. 2. С. 123.
[91] Советское гражданское право: в 2 т. / под ред. О. А. Красавчикова. М., 1985. Т. 1. С. 471; Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Кн. 1: Общие положения. 2001. С. 360, 361.

всегда имеет целевую направленность независимо от мотивов, которыми он при этом руководствуется[92].

Более распространена позиция, согласно которой исполнение обязательства представляет собой сделку. Так, В. С. Толстой прямо заявляет, что исполнение обязательства подпадает под определение сделки, содержащееся в законе, так как оно направлено на прекращение обязанности должника[93]. С. В. Сарбаш определяет исполнение обязательства как особую правопрекращающую (ремиссионную) двустороннюю сделку, представляющую собой волеизъявление сторон, направленное на исполнение обязательств, из которой прав и обязанностей не возникает и правовым эффектом которой является получение прав на объект (для случаев, если обязательство предусматривает передачу или создание прав) и прекращение обязательства исполнением[94].

**Принципы исполнения обязательств.**

1. **Принцип надлежащего исполнения** (ст. 309 ГК РФ) устанавливает, что «обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований — в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями». Этот принцип означает, что обязательство должно быть исполнено надлежащими субъектами, в надлежащем месте, в надлежащее время, надлежащим предметом и надлежащим образом.

2. **Принцип реального исполнения** (ст. 396 ГК РФ) предписывает исполнение в натуре, т. е. совершение должником именно того действия, которое составляет содержание обязательства без замены этого действия денежным эквивалентом в виде возмещения убытков и уплаты неустойки. Однако имеет значение, исполнено ли обязательство ненадлежащим образом,

---

[92] Российское гражданское право: в 2 т. / отв. ред. Е. А. Суханов. М., 2010. Т. 1. С. 67.
[93] Толстой В. С. Исполнение обязательств. М., 1973. С. 23, 25.
[94] Сарбаш С. В. Общее учение об исполнении договорных обязательств: дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2005. С. 90–91.

либо оно не исполнено вовсе. При ненадлежащем исполнении обязательства уплата неустойки и возмещение убытков не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором. А при неисполнении обязательства возмещение убытков и уплата неустойки освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором. В теории гражданского права выделяют и некоторые другие принципы.

3. **Принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства** выражается в запрете одностороннего отказа должника от исполнения имеющихся обязанностей, а для договорных обязательств — также в запрете одностороннего изменения их условий любым из участников (ст. 310 ГК РФ). Нарушение данного запрета рассматривается как основание для применения мер гражданско-правовой ответственности.

Исполнение обязательства должно также подчиняться принципам разумности и добросовестности как общим принципам осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей. К условиям, характеризующим надлежащее исполнение обязательства, относятся требования, предъявляемые к субъекту и предмету исполнения, а также к сроку, месту и способу исполнения. Такие условия обычно закрепляются диспозитивными нормами закона, что дает возможность его участникам избирать конкретный вариант исполнения обязательства, в наибольшей степени отвечающий их интересам. Субъектом исполнения обязательства является должник. Обычно предполагается, что он сам исполняет лежащий на нем долг (что является безусловным требованием в обязательствах личного характера). Однако, во многих обязательствах допускается перепоручение исполнения, т. е. возложение должником исполнения своего обязательства на третье лицо (которое, в зависимости от обстоятельств дела, может произвести исполнение как непосредственно кредитору, так и самому должнику). Должник обязан произвести исполнение надлежащему лицу — кредитору или управомоченному им лицу (например, его представителю) —

и вправе специально удостовериться в этом (ст. 312 ГК РФ). По указанию кредитора допускается переадресование исполнения — исполнение обязательства вместо кредитора третьему лицу. Предмет исполнения должен быть либо точно определенным, либо определимым (исходя из содержания и существа обязательства и указаний закона), иначе исполнение соответствующего обязательства может стать затруднительным или невозможным. Поэтому речь должна идти о передаче вещей, определенных индивидуальными или хотя бы родовыми признаками, о результатах конкретных работ или оказании конкретных услуг, об уплате определенных денежных сумм или воздержании от конкретных действий и т. д. В денежных обязательствах исполнение допускается только в рублях, причем, наличные деньги (рубли) объявлены законным платежным средством, обязательным к приему всеми кредиторами. Это правило распространяется и на договоры, в которых сумма исполнения определена в рублях, но эквивалентна определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах (п. 2 ст. 317 ГК РФ). Исполнение денежных обязательств в иностранной валюте на российской территории допустимо лишь в случаях, в порядке и на условиях, определенных специальным законодательством (в частности, в расчетах с иностранными контрагентами). Срок исполнения обязательства может предусматриваться в виде конкретной даты (дня) или периода времени, в течение которого оно подлежит исполнению. В последнем случае исполнение может последовать в любой момент в пределах этого периода (п. 1 ст. 314 ГК РФ). Если, например, обязательство поставки товаров, согласно договору, подлежит исполнению ежемесячно в течение года, то поставщик (должник) вправе поставлять отдельные партии товаров в любой день соответствующего месяца. При невозможности точного установления срока исполнения, обязательство подлежит исполнению в разумный срок после его возникновения (п. 2 ст. 314 ГК РФ). Разумный срок определяется существом обязательства (например, срок хранения верхней одежды посетителей в гардеробе организации) и обычаями (например, срок

доставки груза по договору морской перевозки). Срок исполнения обязательства может быть также определен моментом востребования (обязательства с неопределенным сроком), например, в некоторых договорах хранения или банковского вклада. В этом случае должник обязан исполнить такое обязательство в семидневный срок с момента предъявления кредитором требования о его исполнении, если только иное не вытекает из законодательства, условий или существа самого обязательства, а также обычаев (абз. 2 п. 2 ст. 314 ГК РФ). Так, банк обязан выдать вклад до востребования по первому требованию вкладчика, а хранитель обязан возвратить принятую на хранение вещь по первому требованию поклажедателя (ст. 904 ГК РФ), т. е. немедленно, без предоставления им такого льготного срока. Для должника по договору займа с неопределенным сроком исполнения закон предусматривает 30-дневный льготный срок (абз. 2 п. 1 ст. 810 ГК РФ). Досрочное исполнение должником своего обязательства допустимо в качестве общего правила, если иное не вытекает из законодательства, условий обязательства или его существа. Место исполнения обязательства определяется законом или договором, а также может вытекать из обычаев или существа обязательства. Так, стороны могут договориться, что обязательство по передаче вещи исполняется в месте нахождения продавца или покупателя; сделки банка с клиентами исполняются в месте нахождения банка; театральная постановка или концерт происходят в обозначенном в билете месте нахождения театра или консерватории. В тех случаях, когда место исполнения обязательства невозможно определить, исполнение должно быть произведено в месте, указанном законом. Таким местом, согласно ст. 316 ГК РФ, признается: для обязательств по передаче недвижимости — место нахождения недвижимости; — для обязательств по передаче вещей (товаров), предусматривающих перевозку, — место сдачи имущества перевозчику, а если такие обязательства возникли в сфере предпринимательской деятельности, — известное кредитору место изготовления или хранения

имущества (ибо затраты по последующей передаче имущества перевозчику должны согласовываться сторонами); для денежных обязательств — место нахождения (или жительства) кредитора; для всех других обязательств — место нахождения (или жительства) должника. Способ исполнения обязательства также должен быть надлежащим, т. е. соответствующим требованиям законодательства, соглашению сторон, содержанию или существу обязательства либо обычаям. Так, исполнение обязательства по частям предполагается ненадлежащим, если только иное не допускается перечисленными выше правилами (ст. 311 ГК РФ). Поэтому, например, оплата поставленных товаров не должна осуществляться частями (в рассрочку), если иное прямо не предусмотрено соглашением сторон, тогда как сами товары по договору поставки обычно поставляются отдельными партиями в согласованные периоды (ежемесячно, ежеквартально и т. д.). Частичное исполнение денежного обязательства при отсутствии специального соглашения сторон засчитывается, прежде всего, в погашение издержек кредитора по его получению (например, банковских расходов) и причитающихся кредитору процентов и лишь в оставшейся части — в погашение основной суммы долга (ст. 319 ГК РФ). Должник при этом остается обязанным к выплате не только оставшейся суммы основного долга, но и санкций за просрочку в исполнении. Обязательство по передаче денег или ценных бумаг может быть исполнено должником путем внесения этого имущества в депозит нотариуса или суда (ст. 327 ГК РФ). Такой способ исполнения допускается при отсутствии кредитора или его уклонении от принятия исполнения, неопределенности кредитора в конкретном обязательстве или его недееспособности. Внесение денег или ценных бумаг в депозит признается надлежащим исполнением, прекращающим соответствующее обязательство. На депозитария (нотариуса или суд) возлагается обязанность известить кредитора о принятом исполнении.

## § 4. Прекращение обязательств: общая характеристика

**Прекращение обязательства** — это прекращение прав и обязанностей его сторон в силу наступления указанных в законе или договоре оснований.

Способы прекращения обязательств, предусмотренные гл. 26 ГК, по основанию их возникновения могут быть классифицированы на две группы:

1) возникающие по воле участников правоотношения (исполнение обязательства, прекращение обязательства по соглашению сторон, отступное, прекращение обязательства зачетом, новация, прощение долга);

2) возникающие помимо воли кредитора и должника (прекращение обязательства совпадением должника и кредитора в одном лице, невозможность исполнения, прекращение обязательства на основании акта государственного органа или органа местного самоуправления, смерть гражданина, ликвидация юридического лица).

### Отдельные способы прекращения обязательств

1. **Прекращение обязательств исполнением**. Данный способ прекращения обязательств предусмотрен ст. 408 ГК и представляет собой самый распространенный способ прекращения обязательств, так как цель вступления сторон в обязательственное правоотношение заключается в желании получить исполнение по обязательству.

**Исполнение обязательства** — это совершение должником действий (бездействия), которые составляют предмет обязательства (передача имущества, выполнение работ, оказание услуг, внесение вклада в совместную деятельность, уплата денег и т. п.). Исполнение представляет собой юридический поступок, т. е. «правомерное юридическое действие, с которым нормы права связывают юридические последствия независимо от

того, было ли направлено это действие на указанные последствия или нет»[95]. Обязательство прекращается только надлежащим исполнением. Требования к надлежащему исполнению обязательства содержатся в гл. 22 ГК и предусматривают, что они должны быть исполнены лицом для надлежащего субъекта надлежащим способом в месте и в срок, предусмотренные обязательством. Подтверждение принятия исполнения кредитором осуществляется следующим образом:

- кредитор, принимая исполнение, обязан по требованию должника выдать ему расписку о получении исполнения полностью или в соответствующей части;
- если должник выдал кредитору в удостоверение обязательства долговой документ, то кредитор, принимая исполнение, должен вернуть этот документ, а при невозможности возвращения указать на это в выдаваемой им расписке;
- расписка может быть заменена надписью на возвращаемом долговом документе. Нахождение долгового документа у должника удостоверяет, пока не доказано иное, прекращение обязательства. При отказе кредитора выдать расписку, вернуть долговой документ или отметить в расписке невозможность его возвращения должник вправе задержать исполнение. В этих случаях кредитор считается просрочившим.

2. **Прекращение обязательства по соглашению сторон**. Согласно п. 3 ст. 407 ГК стороны своим соглашением вправе прекратить обязательство и определить последствия его прекращения, если иное не установлено законом или не вытекает из существа обязательства. Эта возможность определяется принципом диспозитивности в гражданском праве, сущность которого заключается в том, что граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых, не противоречащих законодательству,

[95] Красавчиков О. А. Юридические факты в советском гражданском праве. М., 1958. С. 156.

условий договора (п. 2 ст. 1 ГК), поэтому в гражданском обороте такие соглашения получили распространение. Прекращение обязательств по соглашению сторон осуществляется в силу различных причин, например ввиду их нежелания продолжить договорные отношения, отпадения цели, для которой стороны вступили в обязательственные отношения, и т. п.

3. **Соглашение об отступном** — это соглашение, в силу которого первоначальное обязательство сторон прекращается предоставлением отступного — уплатой денежных средств или передачей иного имущества (ст. 409 ГК). Так, в случае просрочки в оплате покупатель может заключить с поставщиком соглашение об отступном, в соответствии с которым денежное обязательство должника прекращается путем передачи кредитору родовых вещей. Стороны также вправе заключить соглашение о прекращении обязательства по уплате судебной неустойки (п. 1 ст. 308.3 ГК) предоставлением отступного.

Существенным условием такого соглашения является непосредственно предмет отступного. Форма соглашения об отступном должна соответствовать форме первоначального договора.

Обязательство прекращается с момента предоставления отступного взамен исполнения, а не с момента достижения сторонами соглашения об отступном. Такое соглашение порождает право должника на замену исполнения и обязанность кредитора принять отступное. В случае заключения соглашения об отступном кредитор не вправе требовать исполнения первоначального обязательства до истечения установленного сторонами срока предоставления отступного. Таким образом, соглашение об отступном порождает факультативное обязательство (ст. 308.2, 320.1 ГК.

4. **Прекращение обязательства зачетом**. В соответствии со ст. 410 ГК обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил либо срок которого не указан или определен моментом востребования. В случаях, предусмотренных законом, допускается зачет встречного однородного требования, срок

которого не наступил. Зачет, предусмотренный в названной статье, является односторонней сделкой, так как для зачета достаточно заявления одной стороны. Для прекращения обязательства зачетом заявление о нем должно быть получено соответствующей стороной. Между тем в практике встречаются и соглашения о зачете.

**Не допускается зачет требований:**

1) о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью;

2) о пожизненном содержании;

3) о взыскании алиментов;

4) по которым истек срок исковой давности;

5) в иных случаях, предусмотренных законом или договором (например, в соответствии с п. 2 ст. 832 ГК не допускается зачет требования, которое должник мог бы предъявить клиенту в связи с нарушением последним соглашения о запрете или об ограничении уступки требования в отношении финансового агента).

**Условия осуществления зачета:**

- встречность требований. Должник должен быть одновременно кредитором по иному обязательству между теми же лицами (исключение составляет зачет при уступке права требования согласно ст. 412 ГК);
- однородность требований. Так, арендатор имеет право после прекращения договора аренды зачесть в счет арендных платежей стоимость неотделимых улучшений, произведенных с согласия арендодателя за счет собственных средств. Не требуется, чтобы предъявляемое к зачету требование вытекало из того же обязательства или из обязательств одного вида. Так, допустим, зачет требования о возврате суммы займа с требованием об оплате работ по договору подряда;
- наступление срока исполнения по обязательствам (общее правило).

5. **Прекращение обязательства совпадением должника и кредитора в одном лице.** Согласно ст. 413 ГК обязательство прекращается совпадением должника и кредитора в одном лице, если иное не установлено законом или

не вытекает из существа обязательства. Этот способ прекращения обязательства является одним из примеров физической невозможности его исполнения: кредитор не может исполнить обязательство в отношении самого себя, так как в относительном правоотношении отсутствует пассивный субъект — должник. Примерами совпадения должника и кредитора в одном лице являются общее правопреемство в наследственных отношениях (переход долга наследодателя в составе наследства наследнику, являющемуся его кредитором), реорганизация юридических лиц в форме слияния или присоединения (юридическое лицо — должник — присоединяется к юридическому лицу — его кредитору) и т. д.

6. **Прекращение обязательства новацией**. Соглашение о новации (лат. novatio — обновление, изменение) — это соглашение сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами. Прекращение обязательства новацией допустимо, если иное не установлено законом или не вытекает из существа отношений сторон (п. 1 ст. 414 ГК). С момента заключения соглашения о новации прекращаются дополнительные обязательства, связанные с первоначальным обязательством, если иное не предусмотрено соглашением сторон (обязательство по выплате неустойки, обязательство, вытекающее из договора поручительства, и т. п.).

Примером новации является прекращение обязательства, вытекающего из договора аренды недвижимого имущества, путем заключения его сторонами договора купли-продажи этого же имущества. В соответствии с п. 1 ст. 818 ГК по соглашению сторон долг, возникший из купли-продажи, аренды имущества или иного основания, может быть заменен заемным обязательством.

Для прекращения обязательства новацией требуется согласование сторонами существенных условий нового обязательства. Форма соглашения о новации должна соответствовать форме первоначального договора. При

этом в силу п. 2 ст. 818 ГК замена долга заемным обязательством осуществляется с соблюдением требований о новации и совершается в форме

7. **Прощение долга.** В соответствии со ст. 415 ГК обязательство прекращается освобождением кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора (в римском частном праве — remissio debiti). Особенностью данного способа прекращения обязательства является то, что он не предполагает предоставления какого-либо встречного предоставления со стороны должника кредитору. По этим причинам прощение долга может быть квалифицировано как дарение, так как в соответствии с п. 1 ст. 572 ГК по договору дарения одна сторона (даритель), в частности, безвозмездно освобождает или обязуется освободить одаряемого от имущественной обязанности перед собой. В таком случае прощение долга представляет собой не только способ прекращения обязательств, но и договор дарения, на который распространяются запреты, предусмотренные ст. 575 ГК. Однако не всякое прощение долга является дарением. Отношения кредитора и должника по прощению долга можно квалифицировать как дарение, только если судом будет установлено намерение кредитора освободить должника от обязанности по уплате долга в качестве дара. Об отсутствии намерения кредитора одарить должника может свидетельствовать, в частности, взаимосвязь между прощением долга и получением кредитором имущественной выгоды по какому-либо обязательству между теми же лицами. Условие о прощении долга может быть включено в мировое соглашение, заключенное между сторонами судебного спора, например, частичный отказ от взыскания с ответчика суммы задолженности, отказ от взыскания с должника судебной неустойки, иных штрафных санкций и т. п. Буквальное толкование п. 1 ст. 415 ГК приводит к выводу о том, что прощение долга является односторонней сделкой кредитора. Однако обязательство считается прекращенным с момента получения должником уведомления кредитора о прощении долга, если должник в разумный срок не

направит кредитору возражений против прощения долга. Таким образом, согласие на прощение долга может быть выражено конклюдентными действиями должника. Это позволяет сделать вывод о том, что прощение долга всегда является двусторонней сделкой, для заключения которой необходимо выражение согласованной воли двух сторон (п. 3 ст. 154 ГК). Поэтому на практике часто заключаются соглашения о прощении долга в письменной форме, подписанные двумя сторонами.

8. **Прекращение обязательства невозможностью исполнения.** Принято выделять фактическую (ст. 416 ГК) и юридическую невозможность исполнения обязательства (ст. 417 ГК). Фактическая невозможность исполнения означает невозможность исполнения обязательства в натуре, например, обязательство продавца по передаче в собственность покупателю индивидуально-определенной вещи (картины известного художника, ювелирного украшения, созданного по индивидуальному заказу) прекращается в случае ее гибели. Для прекращения обязательства по этому основанию необходимо наличие двух условий в совокупности:

1) невозможность исполнения вызвана наступившим после возникновения обязательства обстоятельством;

2) ни одна из сторон не отвечает за наступление указанных обстоятельств.

Невозможность исполнения обязательства может наступить как по вине должника, так и при случайном наступлении обстоятельств. В первом случае прекращение обязательства не исключает привлечение должника к гражданско-правовой ответственности в виде возмещения убытков кредитору. Во втором случае необходимо учитывать, что в предпринимательских отношениях лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (п. 3 ст. 401 ГК).

Обязательство не может быть прекращено по рассматриваемому основанию, если его предметом являются родовые вещи, так как «род никогда не погибает». В случае если в двустороннем договоре одна сторона предоставила встречное исполнение, а другая такие действия не совершила по причине фактической невозможности исполнения, например при гибели предмета исполнения, то все полученное последней подлежит возврату другой стороне (п. 3 ст. 328 ГК). В противном случае на стороне, получившей встречное исполнение, возникнет неосновательное обогащение. В случае невозможности исполнения должником обязательства, вызванной виновными действиями кредитора, последний не вправе требовать возвращения исполненного им по обязательству.

9. **Прекращение обязательства на основании акта органа государственной власти или органа местного самоуправления**. Если в результате издания акта органа государственной власти или органа местного самоуправления исполнение обязательства становится невозможным полностью или частично, обязательство прекращается полностью или в соответствующей части (п. 1 ст. 417 ГК). В отличие от такого способа прекращения обязательств, как невозможность исполнения, речь идет о юридической невозможности исполнения, которая является результатом издания публичного акта компетентного органа. Так, прекращаются обязательство подрядчика по строительству производственного объекта на земельном участке в случае издания главой администрации муниципального образования постановления об изъятии участка для муниципальных нужд; обязательство по воздушной перевозке грузов в связи с введением запрета или ограничения использования воздушного пространства или отдельных его районов в соответствии со ст. 17 Воздушного кодекса; обязательство, вытекающее из договора поставки в случае принятия решения органом государственной власти об ограничении оборота определенного вида товара.

В случае признания недействительным либо отмены в установленном порядке акта органа государственной власти или органа местного

самоуправления обязательство не считается прекращенным, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа обязательства либо если кредитор в разумный срок не отказался от исполнения обязательства (п. 3 ст. 417 ГК).

10. **Прекращение обязательства смертью гражданина**. К данному способу прекращения обязательства ст. 418 ГК относит два основания: смерть должника или кредитора. Так, обязательство прекращается смертью должника, если исполнение не может быть произведено без личного участия должника либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью должника. Например, прекращаются обязательство автора по договору авторского заказа создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства в случае его смерти; обязательство певца исполнить музыкальную композицию; обязательство артиста принять участие в съемке кинофильма. В случае смерти должника подлежат прекращению обязательства, которые носят личный характер или основаны на фидуциарных договорах. По общему правилу денежное обязательство не прекращается смертью должника (исключением является прекращение обязательства по выплате алиментов в случае смерти плательщика алиментов).

Обязательство прекращается смертью кредитора, если исполнение предназначено лично для кредитора либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью кредитора. Здесь личность кредитора в правоотношении имеет решающее значение для исполнения обязательства. К этим случаям можно отнести смерть получателя алиментов (ст. 120 СК); прекращение обязательства по выплате ренты после смерти последнего получателя ренты (п. 2 ст. 596 ГК); прекращение обязательства пожизненного содержания с иждивением после смерти получателя ренты (п. 1 ст. 605 ГК); прекращение договора коммерческой концессии после смерти правообладателя (п. 2 ст. 1038 ГК).

По указанным причинам не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается ГК или другими законами.

## Общие положения о способах обеспечения исполнения обязательств: понятие и виды

Каждое обязательство основывается на вере кредитора в надлежащее исполнение должником своей обязанности, которая базируется на возможности применения в отношении неисправного должника мер гражданско-правового принуждения в виде либо мер ответственности, либо мер защиты. Однако применение таких мер воздействия на должника может оказаться недостаточным для удовлетворения имущественных интересов кредитора. Так, решение суда о принудительном взыскании долга может оказаться неисполнимым ввиду отсутствия у должника какого-либо имущества. Поэтому необходимыми оказываются особые дополнительные правовые средства, специально предусмотренные для предварительного обеспечения имущественных интересов кредитора путем создания особых гарантий надлежащего исполнения обязательства должником. Закрепляющие их нормы составляют институт обеспечения исполнения обязательств[96].

**Способы обеспечения исполнения обязательств** — это специальные меры, которые в достаточной степени гарантируют исполнение основного обязательства и стимулируют должника к надлежащему поведению.

К ним относятся: неустойка, залог, удержание, поручительство, независимая гарантия, задаток, обеспечительный платеж и другие способы, предусмотренные законом или договором (ст. 329 ГК).

[96] Российское гражданское право: учебник / под ред. Е. А. Суханова М.: Статут, 2011. С. 321.

Способы обеспечения исполнения обязательств носят имущественный характер. Их назначение состоит, прежде всего, в том, что они стимулируют, побуждают должника к надлежащему поведению под страхом невыгодных для него последствий и тем самым дают кредитору более или менее надежную гарантию осуществления его прав.

Стимулирование должника к надлежащему исполнению достигается посредством наделения кредитора дополнительными правами по предотвращению или устранению неблагоприятных последствий, которые может повлечь для него возможное нарушение обязательства должником. Реализация этих прав кредитора осуществляется, в частности, путем:

- возложения на должника дополнительных обременений в виде уплаты неустойки или задатка;
- привлечения к исполнению обязательства или к ответственности за его неисполнение третьих лиц (поручительство, банковская гарантия);
- предварительного выделения имущества для возможного принудительного удовлетворения требования кредитора (залог, задаток)[97].

В ряде случаев, кроме стимулирующей, способы обеспечения выполняют и другие функции. Скажем, неустойка одновременно представляет собой меру гражданско-правовой ответственности. С помощью задатка подтверждается факт заключения договора.

Конкретный способ обеспечения исполнения обязательств может быть определен как договором, так и законом, но, как правило, он определяется соглашением сторон. Приведенный в ст. 392 ГК перечень способов обеспечения исполнения обязательств не является исчерпывающим, что означает допустимость использования в качестве таковых иных правовых конструкций. Расширение этого перечня возможно путем указания на другие способы в договоре и в законе.

[97]Белов В. А. Теоретические проблемы учения о способах обеспечения исполнения обязательств // Законы России: опыт, анализ, практика. 2006. № 12. С. 45.

Функциями обеспечения исполнения обязательств являются:

1) стимулирование должника к надлежащему исполнению обязательства (неустойка, залог);

2) гарантирование имущественного интереса кредитора в случае неисправности должника (банковская гарантия, поручительство).

Способы обеспечения исполнения обязательств подразделяются на акцессорные (дополнительные) и неакцессорные. Так, неустойка, задаток, поручительство, залог являются акцессорными способами. Соглашение об установлении какого-либо из перечисленных способов обеспечения исполнения обязательств порождает принадлежностное, акцессорное обязательство, призванное обеспечить исполнение главного, основного обязательства. Акцессорные обязательства, обеспечивающие исполнение основного обязательства, могут возникать также непосредственно из предписаний закона при наступлении определенных юридических фактов. Так, в силу закона при наличии условий, предусмотренных п. 3 ст. 334 ГК, может возникнуть право залога.

Акцессорность характера обязательства, обеспечивающего исполнение основного обязательства, означает следующее. Во-первых, недействительность основного обязательства влечет недействительность обеспечивающего его обязательства, если иное не установлено законом (п. 3 ст. 329 ГК). Во-вторых, недействительность соглашения об обеспечении исполнения обязательства не влечет недействительности обеспечиваемого обязательства (основного обязательства) (п. 2 ст. 329 ГК). В-третьих, при замене кредитора в обеспечиваемом обязательстве, если иное не установлено законом, соглашением сторон или не противоречит существу средства обеспечения исполнения обязательства, к новому кредитору переходят права, обеспечивающие исполнение основного обязательства (переданного права требования) (ст. 384 ГК).

## Характеристика отдельных способов обеспечения исполнения обязательств

1. **Неустойка** (штраф, пеня) — определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения (п. 1 ст. 330 ГК РФ).

Основные черты неустойки:

1) предопределенность размера неустойки, точно известного сторонам уже в момент возникновения обязательства;

2) возможность взыскания неустойки за сам факт нарушения обязательства независимо от того, причинены ли убытки кредитору, и без необходимости их доказывания (п. 1 ст. 330 ГК);

3) возможность для сторон по своему усмотрению (с учетом ограничений, установленных для законной неустойки) варьировать размер неустойки, порядок ее исчисления и соотношения с ней права на возмещение убытков в зависимости от характера и тяжести нарушения.

Сущность неустойки коренится в создаваемой ею угрозе наступления для должника определенной имущественной невыгоды в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства. Поэтому неустойка является одной из форм санкций в обязательстве, т. е. неотъемлемым элементом самого обязательства. Между тем в отечественном законодательстве и юридической литературе неустойка традиционно рассматривается как один из способов обеспечения исполнения обязательства. Согласно ст. 331 ГК соглашение о неустойке должно быть совершено в письменном виде независимо от формы основного обязательства. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке.

Обеспечительная функция неустойки заключается в том, что она является дополнительной санкцией за неисполнение или ненадлежащее

исполнение обязательства помимо общей санкции в форме возмещения убытков (ст. 393 ГК). Она проявляется, во-первых, в том, что убытки могут быть взысканы, лишь если они действительно имели место, тогда как неустойка может быть взыскана независимо от указанных обстоятельств. При этом согласно п. 1 ст. 330 ГК по требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Во-вторых, размер убытков, особенно при длящихся нарушениях должником своих обязательств, определяется лишь в будущем, после свершившегося факта неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства. Напротив, размер неустойки известен заранее, что существенно облегчает и делает неизбежным ее взыскание. В любом случае кредитор может взыскать неустойку, не дожидаясь ни возникновения убытков, ни точного определения их размера.

В-третьих, чем большее значение придается исполняемому обязательству, тем выше устанавливается размер неустойки и ярче проявляется ее штрафной характер. В то же время, если размер подлежащей взысканию неустойки будет явно несоразмерен последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку (ст. 333 ГК).

Критерием для установления несоразмерности в каждом конкретном случае могут быть: чрезмерно высокий процент неустойки; значительное превышение суммы неустойки суммы возможных убытков, вызванных нарушением обязательств; длительность неисполнения обязательств и др.[98].

Поскольку неустойка одновременно является мерой имущественной ответственности, то, согласно п. 2 ст. 330 ГК, кредитор не вправе требовать уплаты неустойки, если должник не несет ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

Возможность применения товарной неустойки определена в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса

[98] Ражков Р. Неустойка судом не снижается // Юридическая газета. 2011. № 17. С. 7.

Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств»[99]: если в качестве неустойки в соглашении сторон названо иное имущество, определяемое родовыми признаками, то, учитывая, что в силу положений статьи 329 ГК РФ перечень способов обеспечения исполнения обязательств не является исчерпывающим, к подобному способу обеспечения обязательств применяются правила статей 329–333 ГК РФ (п. 1 ст. 6 ГК РФ) (п. 60).

Виды неустойки: законная и договорная. Кредитор вправе требовать уплаты законной неустойки независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон. Например, в соответствии с п. 5 ст. 28 Закона «О защите прав потребителей»[100] в случае нарушения установленных сроков выполнения работы (оказания услуги) или назначенных потребителем новых сроков исполнитель уплачивает потребителю за каждый день (час, если срок определен в часах) просрочки неустойку (пеню) в размере трех процентов цены выполнения работы (оказания услуги), а если цена выполнения работы (оказания услуги) договором о выполнении работ (оказании услуг) не определена — общей цены заказа.

Однако договором о выполнении работ (оказании услуг) между потребителем и исполнителем может быть установлен более высокий размер неустойки (пени).

Сумма взысканной потребителем неустойки (пени) не может превышать цену отдельного вида выполнения работы (оказания услуги) или общую цену заказа, если цена выполнения отдельного вида работы (оказания услуги) не определена договором о выполнении работы (оказании услуги).

Размер неустойки (пени) определяется, исходя из цены выполнения работы (оказания услуги), а если указанная цена не определена, то исходя из общей цены заказа, существовавшей в том месте, в котором требование потребителя должно было быть удовлетворено исполнителем в день

[99] Российская газета. 2016. 4 апреля.
[100] О защите прав потребителей: закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 3. Ст. 140.

добровольного удовлетворения такого требования или в день вынесения судебного решения, если требование потребителя добровольно удовлетворено не было[101].

В современном российском гражданском праве отсутствуют какие-либо законодательные ограничения размера договорной неустойки. Практика же свидетельствует, что фантазия сторон при формулировании условий договоров о неустойке не знает границ. Нередко в текстах договоров можно встретить условия о неустойке в размере пяти или десяти процентов от суммы договора либо от стоимости товаров (работ, услуг), в отношении которых просрочено исполнение. Конечно же, суды, рассматривая споры о взыскании подобных неустоек, не могут удовлетворять исковые требования в заявленных размерах, превышающих любые максимально возможные убытки в связи с соответствующим нарушением договорных обязательств.

Этим объясняется чрезвычайно широкое применение в судебной практике положений ст. 333 ГК РФ, предоставляющих право суду уменьшить размер взыскиваемой неустойки с учетом ее соразмерности последствиям допущенного нарушения обязательства.

2. **Залог.** Правовое регулирование залога осуществляется, в том числе, посредством полностью обновленной в конце 2013 года[102] редакции соответствующего параграфа гл. 23 ГК РФ.

Общий подход к определению понятия залога сегодня не изменился. Так, в соответствии с п. 1 ст. 334 ГК РФ в силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного

[101] См. также: Дубовская И. Исковая давность по неустойке // ЭЖ-Юрист. 2015. № 8. С. 14.

[102] См.: О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации: федеральный закон от 21 декабря 2013 г. № 367-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2013. № 51. Ст. 6687.

имущества (предмета залога) преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит заложенное имущество (залогодателя).

Обеспечительная ценность залога проявляется в том, что залогодержатель преимущественно перед другими кредиторами залогодателя вправе получить удовлетворение обеспеченного залогом требования также за счет:

- страхового возмещения за утрату или повреждение заложенного имущества независимо от того, в чью пользу оно застраховано, если только утрата или повреждение произошли не по причинам, за которые залогодержатель отвечает;
- причитающегося залогодателю возмещения, предоставляемого взамен заложенного имущества, в частности если право собственности залогодателя на имущество, являющееся предметом залога, прекращается по основаниям и в порядке, которые установлены законом, вследствие изъятия (выкупа) для государственных или муниципальных нужд, реквизиции или национализации, а также в иных случаях, предусмотренных законом;
- причитающихся залогодателю или залогодержателю доходов от использования заложенного имущества третьими лицами;
- имущества, причитающегося залогодателю при исполнении третьим лицом обязательства, право требовать исполнения которого является предметом залога.

По общему правилу залог между залогодателем и залогодержателем возникает на основании договора. Однако в случаях, установленных законом, залог возникает при наступлении указанных в законе обстоятельств (залог на основании закона).

Новеллы законодательства о залоге достаточно обширны и во многом затрагивают спорные моменты в залоговом законодательстве, которые до этого разрешались в соответствии с имеющейся судебной практикой,

которая, впрочем, не всегда давала одинаковое толкование при рассмотрении схожих ситуаций[103].

Так, по вопросу о приобретении заложенного имущества добросовестным приобретателем практика не была единообразной в судах общей юрисдикции и арбитражных судах. Позиция последних сводилась к тому, что с приобретением предмета залога добросовестным приобретателем залог прекращается (Постановление Пленума ВАС РФ от 17.02.2011 № 10 «О некоторых вопросах применения законодательства о залоге»). При этом суд исходил из общих начал гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости (п. 25 Постановления). Суды общей юрисдикции, напротив, полагали, что добросовестный приобретатель заложенного имущества должен удовлетворить требования кредиторов из стоимости перешедшего к нему предмета залога, и залог, таким образом, сохраняется (Определение Верховного Суда РФ от 20.03.2012 № 16-В11-24).

Одной из законодательных новелл является введение института созалогодержателей. В соответствии с нормой статьи 335.1 ГК РФ в случаях, предусмотренных законом или договором, предмет залога может находиться в залоге у нескольких лиц, имеющих на него равные по старшинству права залогодержателей (созалогодержателей), в обеспечение исполнения разных обязательств, по которым созалогодержатели являются самостоятельными кредиторами[104].

Если иное не установлено законом или соглашением между созалогодержателями, каждый из них самостоятельно осуществляет права и обязанности залогодержателя. Денежные суммы, вырученные от реализации предмета залога, распределяются между созалогодержателями пропорционально размерам их требований, обеспеченных залогом, если иное

[103] Быстрицкая Н. Новеллы законодательства о залоге // Жилищное право. 2015. № 4. С. 8.
[104] Там же. С. 9.

не предусмотрено соглашением между ними или не вытекает из существа отношений между созалогодержателями.

Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права, за исключением имущества, на которое не допускается обращение взыскания, требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом.

На полученные в результате использования заложенного имущества плоды, продукцию и доходы залог распространяется в случаях, предусмотренных законом или договором.

Договор залога должен быть заключен в простой письменной форме, если законом или соглашением сторон не установлена нотариальная форма.

Договор залога в обеспечение исполнения обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен, подлежит нотариальному удостоверению.

Другим законодательным новшеством является введение статьи 339.1 ГК РФ, предусматривающей случаи обязательной государственной регистрации договора о залоге:

1) если в соответствии с законом права закрепляющие принадлежность имущества определенному лицу подлежат государственной регистрации;

2) если предметом залога являются права участника (учредителя) общества с ограниченной ответственностью.

Кроме того, правилами этой же статьи закреплена в отношении залога движимого имущества возможность его учета путем регистрации уведомлений о залоге в реестре уведомлений о залоге такого имущества (реестр уведомлений о залоге движимого имущества). Реестр уведомлений о залоге движимого имущества ведется в порядке, установленном законодательством о нотариате. В случае изменения или прекращения залога, в отношении которого зарегистрировано уведомление о залоге,

залогодержатель обязан направить в порядке, установленном законодательством о нотариате, уведомление об изменении залога или об исключении сведений о залоге в течение трех рабочих дней с момента, когда он узнал или должен был узнать об изменении или о прекращении залога.

В договоре о залоге должны быть указаны предмет залога, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. Условия, относящиеся к основному обязательству, считаются согласованными, если в договоре залога имеется отсылка к договору, из которого возникло или возникнет в будущем обеспечиваемое обязательство.

Стороны могут предусмотреть в договоре залога условие о порядке реализации заложенного имущества, взыскание на которое обращено по решению суда, или условие о возможности обращения взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке.

Взыскание на предмет залога может быть обращено только по решению суда в случаях, если:

1) предметом залога является единственное жилое помещение, принадлежащее на праве собственности гражданину, за исключением случаев заключения после возникновения оснований для обращения взыскания соглашения об обращении взыскания во внесудебном порядке;

2) предметом залога является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества;

3) залогодатель — физическое лицо в установленном порядке признано безвестно отсутствующим;

4) заложенное имущество является предметом предшествующего и последующего залогов, при которых применяются разный порядок обращения взыскания на предмет залога или разные способы реализации заложенного имущества, если соглашением между предшествующим и последующим залогодержателями не предусмотрено иное;

5) имущество заложено в обеспечение исполнения разных обязательств нескольким залогодержателям, за исключением случая, когда соглашением всех созалогодержателей с залогодателем предусмотрен внесудебный порядок обращения взыскания;

6) в иных случаях, предусмотренных законом.

Реализация заложенного имущества по общему правилу осуществляется посредством продажи с торгов.

3. **Удержание.** Сущность удержания состоит в том, что кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательств по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков, удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

Объектом удержания является вещь (как материальный объект) как движимая, так и недвижимая, которая была передана кредитору. Одновременно эта вещь является и объектом основного обязательства. Не могут быть предметом права удержания деньги, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, работы, услуги, результаты интеллектуальной деятельности, информация, нематериальные блага.

**Условия возникновения удержания:**

- неоплата вещи в установленный договором срок;
- невыполнение обязанностей по возмещению издержек, связанных с вещью;
- невыполнение обязанностей по возмещению других убытков, связанных с вещью.

Право удержания вещи применяется ретентором (лицом, удерживающим вещь) к нарушителю его прав самостоятельно, без обращения за защитой права к компетентным государственным органам. Это дает основания для отнесения права удержания к разновидности мер

оперативного воздействия, а именно к мерам оперативного воздействия, связанным с обеспечением встречного удовлетворения.

Кредитор не лишается права удерживать находящуюся у него вещь даже в тех случаях, когда после того, как эта вещь оказалась у кредитора, права на нее приобретены другим лицом (не должником) (п. 2. ст. 359 ГК РФ).

Если, несмотря на принятые кредитором меры по удержанию вещи, должник тем не менее не исполнит свое обязательство, то кредитор вправе обратить взыскание на удерживаемую им вещь (ст. 360 ГК). При этом стоимость вещи, объем и порядок обращения на нее взыскания по требованию кредитора определяются в соответствии с правилами, установленными для удовлетворения требований залогодержателя за счет заложенного имущества (ст. 349–350 ГК).

4**. Поручительство.** В соответствии со ст. 361 ГК РФ по договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

При поручительстве ответственным перед кредитором за неисполнение основного, обеспечиваемого обязательства становится наряду с должником еще и третье лицо – поручитель. Это создает для кредитора большую вероятность удовлетворения его требований к должнику.

Договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем.

При этом поручитель не принимает на себя обязанность исполнить обязательство в натуре вместо неисправного должника, и кредитор не вправе обратиться к поручителю с требованием о реальном исполнении обязательства, не исполненного должником. Поэтому поручительство применяется почти исключительно как способ обеспечения исполнения денежных обязательств.

Поручительство является договором, для которого установлена обязательная письменная форма под страхом его недействительности (ст. 362 ГК).

При неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно[105], если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя.

Вместе с тем даже в том случае, если договором поручительства будет предусмотрено, что поручитель берет на себя обязанность отвечать субсидиарно с должником, кредитор не встретит серьезных препятствий в удовлетворении своих требований. Единственное условие, которое должно быть соблюдено кредитором, — предварительное обращение со своим письменным требованием к основному должнику; отказ последнего от его удовлетворения либо неполучение от должника ответа в разумный срок дают кредитору право обратиться непосредственно к поручителю (ст. 399 ГК).

Объем ответственности поручителя определяется договором поручительства. Но если соответствующее условие в договоре отсутствует, поручитель будет отвечать перед кредитором так же и в том же объеме, что и должник, т. е. помимо суммы долга он должен будет уплатить причитающиеся кредитору проценты, возместить судебные издержки по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением должником своих обязательств (п. 2 ст. 363).

К поручителю, исполнившему обязательство, переходят права кредитора по этому обязательству и права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю, в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требование кредитора. Поручитель также вправе требовать от должника

[105] Данное обстоятельство означает, что кредитор вправе предъявить свои требования как к должнику по основному обязательству, так и к поручителю; как совместно, так и по отдельности; как полностью, так и в части долга (п. 1 ст. 323 ГК РФ).

уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника.

По общему правилу *в случае смерти поручителя* обязанными по договору поручительства являются наследники поручителя, которые отвечают перед кредитором солидарно в пределах стоимости перешедшего к ним наследственного имущества. К отношениям наследников поручителя между собой и с кредитором подлежат применению правила ГК РФ о совместно выданном поручительстве (п. 3 ст. 363 ГК РФ).

5. **Независимая гарантия.** Суть данного способа обеспечить исполнение обязательства состоит в том, что по просьбе принципала гарант принимает обязательство уплатить бенефициару определенную сумму в соответствии с условиями гарантии независимо от действительности обеспечиваемого обязательства (п. 1 ст. 368 ГК РФ).

В отношениях, связанных с гарантией, участвуют следующие лица:

1) принципал — должник, чьи обязательства обеспечиваются гарантией. Именно он запрашивает гарантию;

2) бенефициар — кредитор, в пользу которого выдается гарантия и который при определенных условиях вправе получить деньги по ней;

3) гарант — тот, кто выдает гарантию и обязуется уплатить указанную в ней сумму. Чаще всего гарантом выступает банк или иная кредитная организация. В таком случае гарантию называют банковской. Однако гарантом может быть и иная коммерческая организация (п. 3 ст. 368 ГК РФ), например, им может выступить учредитель должника.

Бенефициар вправе требовать выплату при наступлении обстоятельств, предусмотренных в гарантии (п. 4 ст. 368, п. 1 ст. 374 ГК РФ). Чаще всего таким обстоятельством является нарушение должником своего обязательства перед кредитором. Однако гарантия может выплачиваться и при иных обстоятельствах, не связанных с нарушением обязательства. Например, можно предусмотреть, что бенефициар вправе предъявить гарантию к оплате,

если учредители принципала продадут доли в уставном капитале третьим лицам.

Для кредитора гарантия по сравнению с другими способами обеспечения обязательств имеет ряд важных преимуществ:

1) она не зависит от обеспечиваемого обязательства. В частности, кредитор сможет получить выплату по гарантии, даже если признают недействительным его договор с должником (п. 1 ст. 368 ГК РФ);

2) гарант не вправе выдвигать возражения против требования бенефициара (п. 2 ст. 370 ГК РФ). Соответственно, если предусмотренные гарантией условия соблюдены, он не сможет уклониться от выплаты;

3) если должник уступит гаранту требование к кредитору, а кредитор обратится за выплатой гарантии, по общему правилу гарант не вправе произвести зачет (п. 3 ст. 370 ГК РФ). Он все равно должен будет выплатить деньги кредитору, а потом уже пытаться взыскать с него свой долг;

4) следует учитывать, что обязательство гаранта перед бенефициаром ограничено уплатой суммы, на которую выдана гарантия (п. 1 ст. 377 ГК РФ). Поэтому, даже если долг принципала значительно превышает такую сумму, гарант платит в установленных пределах.

Вопрос об отсутствии акцессорного характера данного способа нередко становился предметом судебного разбирательства. Так, в одном из дел суд пришел к выводу, что *нельзя отказать бенефициару в выплате по банковской гарантии, даже если он судится с принципалом*. Бенефициар обратился с иском к банку о взыскании денег по банковской гарантии. Кредитная организация сочла это злоупотреблением правом, поскольку между бенефициаром и принципалом в рамках другого дела идет спор об исполнении договора, который обеспечивает банковская гарантия. Суды с банком не согласились. Суд отметил: исключение из принципа независимости гарантии от иных обязательств выработал еще ВАС РФ. Это ситуация, когда недобросовестный бенефициар уже получил надлежащее

исполнение по основному обязательству, но все равно требует от гаранта платежа. При этом такой бенефициар для своего неосновательного обогащения действует умышленно во вред гаранту и принципалу. В подобном случае суды не должны удовлетворять иск бенефициара. Спор между бенефициаром и принципалом о размере нарушенных последним обязательств - не основание для вывода о том, что бенефициар злоупотребил своим правом на получение выплаты по банковской гарантии[106].

6. **Задаток** (ст. 380–381 ГК) — денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и обеспечение его исполнения.

Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме, в противном случае данная сумма будет считаться уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное. Однако невыполнение этого требования не служит условием действительности договора и, в соответствии с п. 1 ст. 162 ГК, не должно влечь недействительности соглашения о задатке, если его заключение может быть подтверждено письменными и другими доказательствами (кроме свидетельских показаний).

Предметом задатка может быть только денежная сумма. Размер задатка законом не ограничен. Как правило, он составляет лишь часть суммы платежей, причитающихся по договору со стороны, выдающей задаток.

Задатком обеспечивается, как правило, исполнение денежного обязательства. Вместе с тем по соглашению сторон задатком может быть обеспечено исполнение обязательства по заключению основного договора на условиях, предусмотренных предварительным договором.

**Функции задатка:**

[106] Обзор судебной практики АС Северо-Кавказского округа по вопросам применения законодательства о независимой гарантии: утвержден Президиумом АС Северо-Кавказского округа 28 апреля 2018 года [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

- ***удостоверительная*** — задаток выдается в подтверждение заключения договора
- ***обеспечительная*** **—** задаток засчитывается в счет основного обязательства и в этой части гарантирует его исполнение.
- ***платежная*** — выдается в счет причитающихся платежей по основному договору. Задаток выдается стороной, с которой причитаются платежи по договору — заказчиком, нанимателем, покупателем и т. д. Он уплачивается кредитору вперед, т. е. вносится до наступления для должника обязанности платежа. Следовательно, при последующем исполнении договора и расчете между сторонами лицо, выдавшее задаток, вправе удержать его сумму из причитающихся с него платежей.
- ***компенсационная*** — сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если иное не предусмотрено договором. При этом если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны; если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка. Указанные последствия применяются лишь *к стороне, которая ответственна за неисполнение договора* (п. 2 ст. 381 ГК). Если же обеспеченное задатком обязательство прекращено по соглашению сторон до начала его исполнения либо не исполнено вследствие невозможности исполнения, задаток возвращается в размере полученной суммы (п. 1 ст. 381 ГК). Так, должен быть возвращен в одинарном размере задаток, полученный подрядчиком, если предмет подряда до сдачи его заказчику случайно погиб (ст. 705 ГК).
- ***штрафная*** **—** если у стороны возникли убытки от неисполнения обязательства, задаток засчитывается в счет убытков, если иное не предусмотрено законом. Сторона, ответственная за неисполнение обязательства, обеспеченного задатком, должна также возместить убытки в части, не покрытой суммой задатка, если иное не предусмотрено договором

(п. 2 ст. 381 ГК). Это означает, что если за неисполнение договора отвечает сторона, предоставившая задаток, она должна возместить убытки в части, превышающей сумму задатка. В случаях, когда за неисполнение договора отвечает сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка и сверх того возместить убытки в части, превышающей однократную сумму задатка.

7. **Обеспечительный платеж** — сумма, которую одна сторона договора уплачивает другой стороне, чтобы обеспечить исполнение денежного обязательства (в том числе обязанности возместить убытки, уплатить неустойку).

**Обеспечительный платеж можно установить, в частности:**

- в виде конкретной фиксированной суммы;
- как процент от определенной суммы (например, от размера арендной платы или иной величины).

Обстоятельства, при которых кредитор вправе засчитать платеж или его часть в счет исполнения обязательства, фиксируются в договоре (п. 1 ст. 381.1 ГК РФ). К ним можно отнести, в частности:

- просрочку внесения платы;
- причинение ущерба имуществу;
- просрочку уплаты неустойки и (или) возмещения убытков, возникших, например, в результате поставки некачественного товара.

По общему правилу кредитор сам должен вернуть обеспечительный платеж должнику, если в согласованный в договоре срок не наступят обстоятельства, при которых кредитор может удовлетворить за счет платежа свои требования (п. 2 ст. 381.1 ГК РФ). В частности, когда должник надлежащим образом исполнит свои обязательства. Например, арендодатель должен вернуть обеспечительный платеж по окончании аренды, если у арендатора отсутствует задолженность по арендной плате, обязательство по внесению которой обеспечивается платежом.

# ГЛАВА 10. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

## § 1. Гражданско-правовой договор: общая характеристика

Понятие **договор** является многозначным:

1) гражданско-правовой институт;

2) письменный документ, фиксирующий условия взаимоотношений договаривающихся субъектов и их права и обязанности;

3) соглашение двух или более лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязательств (ст. 420 ГК РФ);

4) договорное правоотношение (обязательство).

Категории **договор** и **договорные правоотношения** — это разные юридические явления, находящиеся в разных правовых плоскостях: договор, является основанием возникновения договорного обязательства и, соответственно, обязательство является следствием заключения договора.

Из ст. 420 ГК РФ видна родовая принадлежность договора, а именно: он является гражданско-правовой сделкой. Таким образом, **договор** — это всегда сделка. Но не любая сделка является договором, т. к. существуют и односторонние сделки.

Договор как сделка является юридическим фактом, порождающим в силу закона правовые последствия в виде возникших изменений или прекращения правовых отношений.

**Как разновидность сделки** договор характеризуется двумя основными чертами:

1) наличием согласованных действий участников (сторон) договора, выражающих их взаимное волеизъявление;

2) направленностью вышеуказанных действий на установленные, измененные или прекращающие гражданские права и обязанности. Поэтому договор может характеризовать как целенаправленное действие.

**Договор** — это сложное правовое образование, сложная юридическая конструкция, состоящая из нескольких частей:

1) ***субъектный состав*** (стороны) договора. Субъекты должны быть сделкоспособными;

2) ***целевая направленность***: стороны выражают согласованную волю, которая должна формироваться свободно и должна быть направлена на достижение цели, соответствующей закону;

3) ***содержание договора*** — это то, по поводу чего договариваются стороны, формируя условия своего поведения; совокупность его условий;

4) ***форма договора*** — это способ закрепления волеизъявления сторон. Она приобретает принципиальное значение тогда, когда конкретная форма предусмотрена в законе в качестве единственно возможной.

Вышеуказанные элементы образуют состав *гражданско-правового договора*. Элементы состава в своей взаимосвязи образуют *структуру гражданско-правового договора*. При условии соответствия всех элементов состава требованиям закона, договор будет являться действительным.

**Сфера применения договора** достаточно широка — имущественный оборот, т. е. товарно-денежные и иные имущественные отношения товарообмена. **Рыночный обмен и товарный объективно** может строиться только на основе **свободного волеизъявления,** т. е. соглашения договора продавца и покупателя.

**Гражданско-правовой договор** представляет собой правовую организацию товарно-денежных и иных экономических отношений обмена. Договор является **средством правового регулирования** этих отношений. Его использование объективно предопределено особенностями возникновения самих отношений, а именно – данные экономические отношения иначе как на основании договора возникать не могут.

## Принцип свободы договора

**Принцип свободы договора** проявляется в нескольких аспектах:

1. **Свобода заключения договора.** Субъекты гражданского права сами решают, заключать им или не заключать тот или иной договор, и решают, с кем из субъектов заключать договор. Никто из субъектов не обязан вступать в договор против своей воли. Принудительное заключение допускается лишь при исключительных случаях, указанных в законе (например, 3, ст. 426 ГК) либо добровольно принятым на себя обязательством (например, ст. 429 ГК).

2**. Свобода определения характера заключаемого договора.** Субъекты сами решают, какой именно договор им заключить. При этом они вправе заключить договор как предусмотренный законом, так и непредусмотренный, при условии, что последний не противоречит основным началам и смыслу гражданского законодательства. Такие договоры называются непоименованными.

Кроме того, стороны свободны в заключении так называемых **смешанных договоров** — договоров, содержащих элементы различных известных разновидностей договоров. К такому договору в соответствующих частях применяются правила о тех договорах, элементы которых в нем содержатся;

3. **Свобода определения условий,** т. е. содержания договора. Содержание договора не должно противоречить нормам закона.

## Соотношение договора и закона

В соответствии со ст. 433 ГК РФ договор безусловно должен соответствовать императивным нормам закона, действующим *в момент его заключения.* Императивные нормы, принятые после заключения договора, не применяются к условиям ранее заключенных договоров, если только сам закон не придаст данным нормам обратную силу.

## Действие гражданско-правового договора. Его целевая направленность, основные функции и место в механизме гражданско-правовой регуляции общих отношений

**Действие договора** — это его функционирование как средство индивидуально-правовой регламентации общих отношений.

Гражданско-правовой договор начинает действовать с момента его вступления в юридическую силу. Вступая в юридическую силу, он становится действительным с момента его заключения.

Стороны договора вправе установить, что его условия применяются к их отношениям на фактически сложившиеся до его заключения.

Законам или договорам может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Если такое условие не предусмотрено, договор признается действующим до определенного в нем момента исполнения сторонами договора.

Окончание срока действия договора не освобождает стороны от ответственности его исполнения.

Договор как средство правового регулирования является элементом механизма товарно-денежных и иных имущественных отношений товарообмена. В этом механизме договор выступает в качестве средства индивидуально-правовой регламентации. При этом договор используется для достижения определенных целей:

1) путем соглашения сторон установить между ними экономически обоснованные отношения товарообмена или товарно-денежные отношения. Экономически обоснованные – обязательства относятся, соответствующие экономическим возможностям и потребностям сторон;

2) облечь установившуюся экономическую взаимосвязь в юридическую форму обязательства;

3) посредством установления договорного **обязательства обеспечить сторонам получение желаемого ими имущественного результата.**

**Функции договора.**

1. Регулятивная. Договор является средством индивидуально-правовой регламентации обязательных отношений.

2. Правообразующая. Закон вне рамок договора не может породить договорные правоотношения. Его возникновение связывается с договором.

3. Функция обеспечения сочетания интересов договаривающихся сторон и их интересов с интересами общества.

## Содержание и форма гражданско-правового договора. Толкование договора

**Содержание договора** — это совокупность согласованных его сторонами условий.

**Все условия договора делятся на 3 группы:**

1) существенные;

2) обычные;

3) случайные.

***Существенные условия договора*** — это условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора. Они требуют обязательного согласования сторонами (закреплены в п. 1 ст. 432 ГК РФ).

К ним относятся:

1) условия о предмете договора;

2) условия, прямо названные в законе или иных правовых актах как существенные;

3) условия, необходимые для договоров данного вида условия, выражающие природу конкретного договора, и, соответственно, без которых договор существовать не может;

4) условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В теории принято, что отсутствие хотя бы одного существенного условия рассматривается как отсутствие (незаключенность) самого договора[107]. Еще в дореволюционном праве наряду с обыкновенными и случайными выделялись необходимые части сделки, которые «создают сделку, без которых она неудобомыслима»[108]. В судебной практике формирование новых представлений о роли и значении существенных условий договора проходило поэтапно. Существенное значение сыграло постановление Пленума ВАС РФ О будущей вещи[109], которое в дальнейшем получило логическое продолжение в Постановлении Пленума ВАС РФ от 17.11.2011 г. № 73 (в ред. от 25.12.2013 г.)[110]. Следующей ступенью стал Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными[111], в котором была революционно пересмотрена вся сложившаяся до этого момента судебная практика. Например, была высказана позиция, кардинально отличающаяся от ранее рассмотренного постановления Президиума ВАС РФ[112]. В частности, в п. 7 Обзора указано, что если работы выполнены до согласования всех существенных условий договора подряда, но впоследствии сданы подрядчиком и приняты заказчиком, то к отношениям сторон подлежат применению правила о подряде. Если стороны не согласовали какое-либо условие договора,

[107] Гражданское право: учебник / под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. Изд. 4-е, перераб. и доп. М., 2000. Т. 1. С. 486, 588.
[108] Мейер Д. И. Русское гражданское право (в 2 ч.). По исправленному и дополненному 8- му изд., 1902. Изд. 3-е, испр. М., 2003. С. 205.
[109] О некоторых вопросах разрешения споров, возникающих из договоров по поводу недвижимости, которая будет создана или приобретена в будущем: Постановление Пленума ВАС РФ от 11.07. 2011 № 54 // Вестник ВАС РФ. 2011. № 9. Сентябрь.
[110] Об отдельных вопросах практики применения правил Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре аренды: Постановление Пленума ВАС РФ от 17.11.2011 № 73 (ред. от 25.12.2013) // Вестник ВАС РФ. 2012. № 1. Январь.
[111] Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными: Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 № 165 // Вестник ВАС РФ. 2014. № 4. Апрель.
[112] Постановление Президиума ВАС РФ от 27.04.2002 № 11011/01 по делу № А40- 23029/00-37-199 // Вестник ВАС. 2002. № 9.

относящееся к существенным, но затем совместными действиями по исполнению договора и его принятию устранили необходимость согласования такого условия, то договор считается заключенным. Как видим, практика существенно изменила смысл законодательного регулирования института существенных условий договора. На самом деле рассмотренная эволюция выходит за рамки не только института существенных условий договора, но и всего гражданского права[113].

***Обычные условия договора***, как правило, предусмотрены диспозитивными гражданско-правовыми нормами и применяются к договорным отношениям сторон с момента заключения договора. Согласование происходит опосредованно, т. е. сам факт заключения должен рассматриваться как согласование обычных условий.

Отсутствие специального соглашения по обычным условиям не влияет на юридическую силу договора, т. е. он считается заключенным.

Если стороны не желают заключить договор на обычных условиях, они должны включить свои условия, которые могут отличаться от условий, определенных диспозитивными нормами.

К числу обычных условий относятся условия о цене (ст. 424 ГК РФ).

Обычные условия могут быть выражены в *форме примерного договора* (ст. 427 ГК РФ).

К числу обычных условий могут относиться правила поведения, квалифицируемые как обычаи делового оборота.

***Случайные условия договора*** — это условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Они включаются в текст договора по усмотрению сторон и приобретают юридическую силу только будучи включенными в договор. Отсутствие в договоре случайных условий не влияет на его юридическую силу, т. е. он считается заключенным. Заинтересованная сторона может доказать, что требовала обязательного

[113] Тымчук Ю. А. Существенные условия договора: прошлое, настоящее и будущее // Юридический вестник молодых ученых. 2015. № 1. С. 69.

согласования условия. При отсутствии согласия по данному условию договор будет недействительным.

**Форма договора**

В соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ для заключения договора необходимо согласовать все его существующие условия в требуемой подлежащих случаях условиях. Поскольку договор является видом сделок, к его форме применяются *общие положения о сделках.* Однако договором может быть предусмотрена определенная форма. В этих случаях договор считается заключенным только после придания ему формы.

Если в силу закона договор должен быть заключен в письменной форме, он может быть заключен путем составления *одного документа, а также путем обмена договором посредством почтовой связи, позволяющей достоверно установить, что договор исходит от сторон.*

Законом, правовыми актами или соглашением сторон могут устанавливаться **договорные условия**, которым должна соответствовать форма договора (например, составление договора на определенном бланке и т. д.). В таком же порядке могут устанавливаться последствия несоблюдения самих условий. На практике используют типовые бланки.

От типовых бланков необходимо отличать типовые договоры, которые утверждаются правительством РФ. Они являются обязательными для сторон, и его нарушение ведет к ничтожности в целом или ничтожности его частей.

**Толкование договора**

К нему прибегают в тех случаях, когда условия, выраженные в письменной форме договора, сформулированы не ясно. Неточности ведут к несоответствию между волей и внешней формой его выражения.

Предпочтение следует отдать действительной воле стороны или зафиксированному в договоре волеизъявлению. ГК исходит из волеизъявления: при толковании суд должен принимать во внимание буквальное значение содержащихся в договоре слов и выражений (ст. 431 ГК РФ).

Если такой подход не позволяет установить содержание условия договора, суд должен выяснить действительную волю сторон, принимая при этом во внимание не только текст договора, но и переписку сторон, практику их взаимоотношений (т. е. заведенный порядок). Кроме того, учитываются действующие в соответствующей сфере обычаи делового оборота.

**Классификация гражданско-правовых договоров.**

**Классификация договоров:**

1. ***В зависимости от момента заключения*** (ст. 433 ГК РФ):

а) реальные;

б) консенсуальные;

в) региструальные.

2. ***В зависимости от опосредуемого договором характера перемещения благ:***

а) возмездные (сторона должна получить плату за исполнение своих обязанностей);

б) безвозмездные (одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы).

3. ***В зависимости от связи с основанием:***

а) каузальные;

б) абстрактные.

4. ***В зависимости от характера распределения прав и обязанностей сторон:***

а) односторонние обязывающие;

б) двусторонние обязывающие.

5. ***В зависимости от юридической направленности:***

а) основные (непосредственно порождает права и обязанности сторон, связанных с перемещением предмета договора);

б) предварительные (это соглашения сторон о заключении основного договора в будущем (ст. 429 ГК)).

6. ***В зависимости от того, что может требовать исполнения договора:***

а) договор в пользу их участников;

б) договор в пользу третьих лиц (ст. 430 ГК РФ).

**7. *По основаниям заключения:***

а) свободно заключаемые — зависят от усмотрения сторон;

б) заключаемые в обязательном порядке — в силу закона или добровольно принятого на себя обязательства может быть обязательным как для одной, так и для обеих сторон.

8. ***В зависимости от способа заключения:***

а) взаимосогласованные (определяются всеми сторонами, участвующими в договоре, условия);

б) договорные присоединения (определяются только одной стороной (ст. 428 ГК РФ)).

9. ***В зависимости от того, предусмотрен ли договор в нормативном порядке:***

а) поименованные (указаны в законе);

б) непоименованные (неизвестные закону, но не противоречащие общим началам).

## Предварительный договор (ст. 429 ГК РФ)

Предварительный договор: стороны обязуются заключать в будущем договоре о передаче имущества, выполнения работ, оказании услуг, т. е. основной договор на условиях, определенных предварительным договором. Предварительный договор отношений имущественного характера не порождает, он является основанием возникновения организационного (неимущественного) отношения, в силу которого может заключить в будущем основной договор. Таким образом, заключение основного договора становится для субъектов обязательным.

Предварительный договор: должен заключаться в форме, установленной для основного договора. Если его форма не установлена,

предварительный договор заключается в письменной форме. При несоблюдении этого правила предварительный договор является *ничтожным.*

В предварительном договоре должны быть определены условия о предмете, а также иные существенные условия договора.

В предварительном договоре должен быть указан срок, в котором заключается основной договор. Если этот срок не был определен, то основной договор должен быть заключен в течение года, с момента заключения предварительного договора. Если до истечения срока, в который стороны должны заключить основной договор, он не будет заключен либо ни одна из сторон не направит другой стороне предложение заключить основной договор, то обязательства из предварительного договора прекращаются.

Если одна из сторон предварительного договора уклоняется от заключения основного договора, вторая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении к заключению договора и с требованием возместить ущерб.

В практической деятельности он используется очень часто (отношения недвижимости). Предварительный договор не может обеспечиваться задатком.

**Публичный договор (ст. 426 ГК РФ)**

Публичный договор относится к числу договоров, *заключаемых в обязательном порядке.* Обязанность заключить такой договор возлагается на коммерческую организацию или индивидуального предпринимателя, которые осуществляют свою деятельность в сфере, аналогичной перечисленным в ст. 426 ГК РФ (перевозка транспортом, услуги связи, энергоснабжения, гостиничное обслуживание и т. д.).

Субъективная обязанность заключить публичный договор основана на таком юридическом факте, как осуществление коммерческой организацией или индивидуальным предпринимателем деятельности по продаже товара,

оказанию услуг, которая по своему характеру должна осуществляться в отношении неопределенного круга лиц.

***Требовать заключения публичного договора*** может ***любое лицо*** (потребитель), который обратился к обязанному субъекту за получением отчуждаемых им товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг.

Обязанный субъект *не вправе оказывать* кому-либо из потребителей *предпочтение* в заключении публичного договора, если иное не предусмотрено законом или иными правовыми актами.

***Цена и иные условия публичного договора должны быть одинаковыми*** для всех потребителей за исключением тех случаев, когда законом допускается предоставление льгот для определенных категорий потребителей.

***Условия публичного договора, не соответствующие вышеизложенным правилам, является ничтожным.***

Правительство РФ в предусмотренных законом случаях, может издавать правила, обязательные для сторон при заключении договора. Это могут быть типовые документы. Условия договора, не соответствующие данным правилам, являются ничтожными. Отказ от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю товара, работы или услуги не допускается. Потребитель вправе через суд требовать разрешения разногласий по отдельным условиям публичного договора, а также – возмещения его убытков.

## Договор присоединения (ст. 428 ГК РФ)

**Договор присоединения** — это договор, условия которого определены одной из сторон в формуляре, типовом бланке или иной стандартной форме, а другая сторона может принять эти условия лишь путем присоединения к договору в целом.

Присоединившаяся сторона получает право требовать изменения или расторжения заключенного договора присоединения даже в том случае, если условия договора не противоречат условиям:

1) если присоединяющаяся сторона лишается прав, обычно предоставляемых по аналогичным документам;

2) если другая сторона исключает или ограничивает свою ответственность;

3) если в договоре содержатся иные, явно обременительные для стороны условия.

Вышеизложенные правила о расторжении или изменении договора не принимаются в отношении договора присоединения с участием лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, если присоединившаяся к договору сторона знала или должна была знать, на каких условиях заключается договор.

## Договор в пользу третьего лица (ст. 430 ГК РФ)

**Договор в пользу третьего лица** — это договор заключается одними лицами, а обязанности возникают для третьих лиц; договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести налог (долг) не кредитору, а указанному в договоре третьему лицу, а третье лицо имеет право требовать исполнения обязательства в свою пользу.

Стороны не могут расторгнуть или изменить договор без согласия третьего лица с того момента, когда третье лицо выразило должнику свое намерение воспользоваться своим правом по договору.

Должник вправе выдвигать против требований третьего лица возражения, которые он мог бы выдвинуть против кредитора.

Если третье лицо отказывается от предоставленного ему права, то этим правом может воспользоваться кредитор, если это не противоречит договору или закону.

## § 2. Заключение, изменение, расторжение гражданско-правового договора: общая характеристика

**I. Заключение договора** — это достижение сторонами в надлежащей форме по всем существенным условиям договора в порядке, установленном действием законам. Для заключения договора необходимо:

1) чтобы были согласованы условия;

2) согласие должно быть выражено в надлежащей форме.

Порядок заключения договора состоит в том, что одна из сторон направляет другой стороне предложение о заключении договора-оферты, а другая сторона, получив оферту, принимает предложение заключения договора, т. е. акцентирует оферту.

**Выделяют несколько стадий заключения договора.**

**Обязательные стадии** – это стадии оферты и акцента. Данные стадии характерны для всех договоров.

1. Стадия передачи товара характерна для реальных договоров.

2. Стадия государственной регистрации договора характерна для региструальных договоров.

**Факультативные стадии:**

1) стадия преддоговорных переговоров;

2) стадия рассматривания оферты;

3) преддоговорные споры.

**Оферта** — это предложение заключить договор. Лицо, от которого исходит такое предложение, называется **оферентом.**

**Признаки оферты:**

1) адресована конкретному лицу или лицам;

2) является достаточно определенной;

3) выражает намерение оферента заключить договор с адресатом, т. е. лицом, которому адресована оферта, если последним будет принято

предложение о заключении договора. Принимая данное предложение, адресат выступает в качестве акцептанта;

4) должна содержать все существенные условия, на которых предлагается заключить договор.

**По форме** оферта может быть различной: письмо, телеграмма, проект договора, разработанный одной из сторон.

Оферта юридически связывает оферента, порождая его обязанность заключить договор на данных условиях.

Оферте присуще такое свойство как безотзывность. Оферент не вправе отозвать оферту в период с момента получения ее адресатом и до истечения срока его акцепта.

Право отозвать оферту может быть предусмотрено самой офертой; вытекать из существа предложения о заключении договора или из обстановки, в которой это предложение было сделано.

Оферта может считаться неполученной, если извещение об ее отзыве поступит адресату ранее или одновременно с самой офертой. Любое предложение о заключении договора рассматривается в качестве оферты.

Необходимо отличать оферту и **публичную оферту** — предложение о заключении договора, адресованное неопределенному кругу лиц, которое включает все существующие условия будущего договора и выражает волю оферента заключить договор с каждым, кто к нему обратится.

От оферты необходимо отличать **приглашение делать оферты** или **вызов на оферту**.

В частности реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, как правило, не бывают достаточно определенными для заключения договора, и преследуют цель проинформировать данный круг лиц о товарах. Существенные условия предоставления этих объектов в подобных рекламных объявлениях, как правило, не выражается. Посредством таких приглашений рекламодатель вызывает заинтересованных лиц на оферту.

**Акцепт** — это ответ лица, которому была направлена оферта о полном и безоговорочном принятии ее условий. Акцептовавшее оферту лицо называют **акцептантом.**

Акцепт может быть выражен в форме письменного ответа на оферту, а также путем совершения конклюдентных действий по выполнению условий документа (например, в виде отгрузки товаров, оказании услуг и т. п.). Данные действия должны совершаться в срок, установленный в оферте для акцепта.

Судебная практика исходит из того, что акцептом признаются конклюдентные действия, к выполнению которых адресат приступил[114]. Даже частичное исполнение оферты квалифицируется в качестве акцепта.

Молчание не признается акцептом, если иное не вытекает из закона, обычаев делового оборота или прежних отношений деловых сторон.

Значение имеет срок для акцепта. Возможны две ситуации. В первом случае договор будет считаться заключенным, если акцепт получен оферентом в пределах указанного в оферте срока. Во втором случае возможны две ситуации:

1) оферта сделана в письменной форме;

2) оферта сделана устно.

Когда в ***письменной оферте*** не определен срок для ее акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен оферентом до истечения срока, установленного в нормативном порядке, а если он не установлен, то в течение нормально необходимого времени. Его продолжительность определяется в каждом случае, исходя из конкретной ситуации, но с учетом времени.

Когда оферта сделана ***устно*** без срока его акцепта, договор считается заключенным, если другая сторона немедленно заявила о ее акцепте.

---

[114] О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 № 49. П. 13.

Отозвать акцепт можно лишь до того момента, пока договор не является заключенным. Акцепт считается не полученным, если извещение об его отзыве получено оферентом ранее получения акцепта или одновременно с ним.

Акцепт, полученный с оказанием по общему правилу, не влечет за собой заключения договора. Однако оферент может немедленно сообщить акцептанту о получении с опозданием акцепта. В этом случае договор будет считаться заключенным. Если с опозданием было получено своевременно направленное извещение об акцепте, акцепт не считается опоздавшим, если оферент немедленно не уведомит акцептанта о получении акцепта с опозданием.

Для того чтобы договор был признан заключенным, необходим полный акцепт, т. е. согласие лица, получившего оферту на заключение договора на предложенных условиях. Акцепт на иных условиях не является ни полным, ни безоговорочным, а поэтому признается отказом.

Заключение договора в обязательном порядке. Общие положения о порядке заключения договора в обязательном порядке содержатся в ст. 445 ГК РФ. Они применяются, если иное предусмотрено законом или иным нормативно-правовыми актами:

1. Оферту получила сторона, для которой заключение договора является обязательным.

2. Оферту направляет сторона, для которой заключение договора является обязательным.

***В первом случае*** в течение тридцати дней с момента получения оферты оференту должно быть направлено одно из трех извещений:

1) о полном и безоговорочном акцепте, т. е. о подписании договора без протокола разногласий. Договор будет считаться заключенным с момента получения оферентом извещения об акцепте;

2) об акцепте на иных условиях. Оференту направляется подписанный экземпляр договора вместе с протоколом разногласий. У

оферента возникает право передать возникшие условия на рассмотрение в суд в течение тридцати дней с момента получения акцепта на иных условия. В отличие от общего порядка заключения договора в данной ситуации акцепт не рассматривает направление оферты на новых условиях (как новая оферта);

3) об отказе от заключения договора. Оно имеет практическое значение, если есть правовые основания для отказа от заключения договора.

***Во втором случае***, если на оферту обязанной стороны в течение тридцати дней будет получен ответ в виде протокола разногласий, то оферент должен в течение тридцати дней со дня получения его принять одно из решений:

1) принять договор в редакции, зафиксированной в протоколе разногласий. Договор считается заключенным с момента получения стороной, составившей протокол разногласий извещения о принятии новых условий;

2) отклонить полностью или частично протокол разногласий.

При ***отклонении протокола***, а также при ***отсутствии ответа*** о результатах его рассмотрения по истечении тридцати дней, сторона, заявившая о разногласиях, вправе передать ее на рассмотрение в суде.

Если сторона, для которой заключение договора является обязательным, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и возместить убытки. Сторона, для которой заключение договора не является обязательным, не может в судебном порядке понуждаться к заключению договора на условиях новых.

В ст. 447–449 ГК РФ, закреплены правила о заключении договора на торгах.

**Урегулирование разногласий, возникающих при заключении договора.**

В соответствии ст. 446 ГК предавшие споры разрешаются в суде:

- Если такая возможность предусмотрена законом (ст. 445 ГК РФ);

- Если имеется соглашение сторон о передаче преддоговорного спора на разрешение суда. Такое соглашение может быть достигнуто путем обмена документами; может вытекать из проекта договора, если соответствующее условие не оспаривается другой стороной.

**Момент заключения договора**

С моментом заключения договора связаны определенные **юридические последствия:**

1) в данный момент договор вступает в силу;

2) на этот момент устанавливается право и дееспособность сторон;

3) определяется соответствие договора императивным требованиям закона.

В соответствии со ст. 433 ГК РФ по общему правилу договор предусматривается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, его акцепта. Под моментом получения акцепта понимается дата его получения. Исключения:

1) **реальный договор** считается заключенным с момента передачи имущества (ст. 224 ГК РФ);

2) **региструальные договоры** считаются заключенными с момента **государственной регистрации,** если иное не установлено законом;

3) если акцепт выражен в **форме конклюдентных действий,** договор считается заключенным с момента его совершения.

В отношении отдельных **видов договора** в законе предусмотрены специальные правила относительно момента их заключения:

1) договор розничной купли-продажи товара считается заключенным с момента выдачи чека (кассового или товарного) или иного документа, подтверждающего покупку (ст. 493 ГК РФ);

2) договор розничной купли-продажи с использованием автоматов – с момента действий (ст. 498 ГК РФ);

3) договор энергоснабжения с гражданином, использующим энергию для бытового потребления — с момента первого фактического подключения к сети (п. 1 ст. 540 ГК РФ);

4) договор страхования, если в нем не предусмотрено иное, — в момент уплаты страховой премии или первого ее взноса (п. 1 ст. 957 ГК РФ).

**II. Расторжение договора** означает, что обязательства сторон прекращаются. При изменении договора обязательства сторон продолжаются в измененном виде.

**Основаниями для расторжения и изменения договора служат следующие юридические факты:**

1) соглашение сторон;

2) существенное нарушение договора одной из сторон (существенное — нарушение, влекущее для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что имела право);

3) факт существенного изменения обстоятельств (изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что если бы стороны это предвидели, то договор не был бы заключен или заключен на других условиях. Эти условия указаны в п. 2 ст. 451 ГК РФ);

4) иные обстоятельства, предусмотренные законом или договором.

**Способы расторжения и изменения договора:**

1) по соглашению сторон;

2) по решению суда;

3) вследствие одностороннего отказа от его исполнения.

(1) — основной способ, использовании которого учитываются интересы всех сторон договора. Но законом или договором могут вводиться ограничения на применение указанного способа (п. 2 ст. 430 ГК РФ вводит ограничение на расторжение и изменение договора в пользу третьего лица (т. е. без его согласия)).

(2) — судом договор может быть изменен или расторгнут по требованию одной из сторон в двух случаях:

1) при существенном нарушении условий договора другой стороны;

2) в иных случаях, которые предусмотрены ГК РФ, другими законами или договором. В соответствии с п. 1 ст. 451 ГК РФ в указанном порядке изменяется или расторгается договор при существенном изменении обстоятельств. Данный порядок применяется, если изменяется или расторгается договор присоединения, в содержание которого включены условия явно обременительные для данной стороны. При этом присоединившаяся сторона не лишена и права требовать расторгнуть договор по общим основаниям, предусмотренным ст. 450 ГК РФ. Если она хочет сохранить в силе действие договора в целом, то ей может быть выгодно изменить договор, например, потребовать исключить из него какое-то условие или изменить его содержание. Необходимо учесть, что суд может отказать в требовании изменить или расторгнуть договор. Он сделает это, в частности, если установит, что договор, который создает преимущества для присоединяющей стороны, заключен в связи с наличием между ними договора, который содержит существенные преимущества для нее (п. 10 Постановления Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16[115]).

(3) – односторонний отказ от исполнения договора возможен только в случаях, прямо предусмотренных законом или соглашением сторон, т. е. в случаях, когда у стороны договора есть право на отказ его исполнения (например, в силу п. 2 ст. 977 ГК РФ, по договору поручения доверитель вправе отменить поручение, а поверенный вправе отказаться от него во всякое время).

### Порядок расторжения или изменения договора

Он зависит от применяемого способа изменения или расторжения договора.

[115] О свободе договора и ее пределах: Постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16 // Вестник ВАС РФ. 2014. № 5.

1. При расторжении или изменении договора *по соглашению сторон* должен применяться порядок заключения соответствующего договора. Соглашение об изменении или расторжении договора должно совершаться в той же форме, что и сам договор, если из закона, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

2. При изменении или расторжении договора в судебном порядке по требованию одной из сторон обязательным условием является соблюдение специальной досудебной процедуры урегулирования спора непосредственно между сторонами договора. Суть этой процедуры состоит в том, что заинтересованная сторона до обращения в суд должна отправить другой стороне свое предложение изменить или расторгнуть договор. Иск в суд может быть предъявлен, если вторая сторона ответила на данное предложение отказом либо вообще не ответила на него в тридцатидневный срок или в иной срок, предусмотренный в договоре или в законе.

При расторжении или изменении договора вследствие одностороннего отказа от его исполнения необходимо отправить письменного уведомление таким способом, которое позволяет установить, что документ исходит от стороны, отказавшейся от исполнения договора.

**Последствия изменения и расторжения договора**

Последствия изменения и расторжения договора выражаются в следующем:

1) определяется юридическая судьба ранее возникшего из договора обязательства;

2) определяется судьба исполненного по договору до момента его изменения или расторжения договора;

3) решается вопрос об ответственности стороны.

## § 3. Гражданско-правовая ответственность: общая характеристика

**Гражданско-правовая ответственность** — это особые меры воздействия государственного принуждения, применяемые к правонарушителю в виде возложения на него дополнительной гражданско-правовой обязанности или лишения принадлежащего ему гражданского права с целью восстановления нарушенной имущественной сферы потерпевшего.

**Принципы гражданско-правовой ответственности:**

1. **Принцип неотвратимости ответственности** означает ее неизбежное применение за всякое правонарушение в отношении каждого правонарушителя; ограничивается установлением сроков давности и диспозитивностью поведения субъектов.

2. **Принцип индивидуализации ответственности** состоит в том, что она наступает с учетом степени общественной опасности, вредоносности деликта, формы вины правонарушителя и других факторов.

3. **Принцип полного возмещения вреда** предполагает восстановление имущественного положения потерпевшего.

Гражданско-правовая ответственность является одним из видов юридической ответственности (наряду с уголовной, административной, дисциплинарной и др.).

**Отличительными признаками гражданско-правовой ответственности являются:**

1) представляет собой правоотношение, возникающее между правонарушителем (обязанное лицо) и лицом, чье право нарушено (управомоченное лицо);

2) стороны гражданского правоотношения могут самостоятельно в рамках, предусмотренных законом, устанавливать меры и размер ответственности;

3) обязанность, составляющая содержание ответственности, может быть исполнена правонарушителем добровольно;

4) реализация мер ответственности обеспечивается государственным принуждением; однако привлечение к ответственности возможна только по инициативе лица, чье право нарушено. Суд по собственной инициативе не может возбудить гражданское дело о привлечении правонарушителя к ответственности;

5) гражданско-правовая ответственность носит имущественный характер; она не направлена на личность правонарушителя;

6) она выполняет, в первую очередь, компенсационную функцию, т. е. имеет целью устранение неблагоприятных последствий у потерпевшего за счет нарушителя.

Гражданско-правовая ответственность бывает двух видов — договорная и внедоговорная. **Договорная ответственность** наступает в случаях, когда между субъектами права существует гражданское договорное правоотношение, и одна из сторон не исполнила или ненадлежащим образом исполнила свое обязательство по этому договору. **Внедоговорная ответственность** возникает в случае причинения вреда одним субъектом права другому при отсутствии между ними каких-либо гражданских правоотношений. Если такой вред причинен правонарушением, ответственность именуется ***деликтной,*** а лицо, совершившее это правонарушение, — ***деликвентом*** (от лат. delictum — провинность). В зависимости от числа субъектов, отвечающих по гражданско-правовым обязательствам, ответственность подразделяется на: *индивидуальную, долевую, солидарную* или *субсидиарную (дополнительную)*. ***Индивидуальная ответственность*** возникает, когда должником по обязательству является единственный субъект, который самостоятельно несет эту ответственность. Когда должниками по обязательству выступает несколько субъектов, ответственность подразделяется на: ***долевую*** — когда каждый из должников несет ответственность перед кредитором только в той доле, которая падает

на него в соответствии с законодательством или договором. Законодательством устанавливается презумпция «долевой ответственности». Это означает, что если законодательством или договором не установлена солидарная или субсидиарная ответственность, то применяется долевая ответственность. Например, если договор простого товарищества не связан с осуществлением его участниками предпринимательской деятельности, каждый товарищ отвечает по общим договорным обязательствам всем своим имуществом пропорционально стоимости его вклада в общее дело; солидарную - когда кредитор вправе привлечь к ответственности любого должника как в полном объеме, так и в любой ее части. ***Солидарная ответственность*** возникает в случаях, определенных законом или соглашением сторон. Солидарную ответственность, к примеру, несут поручитель и должник; лица, совместно причинившие кому-либо вред. Так, в случае причинения гражданину вреда несколькими лицами потерпевшему могут быть полностью возмещены убытки за счет того или тех причинителей вреда, у которых есть для этого необходимое имущество или денежные средства; ***субсидиарную*** — когда субсидиарный должник несет ответственность перед кредитором дополнительно к ответственности основного должника (до предъявления требования к субсидиарному должнику кредитор должен предъявить требования к основному должнику, и только впоследствии, при неисполнении последним обязательства надлежащим образом, может предъявить требование к дополнительному должнику). Субсидиарно отвечают родители за своих несовершеннолетних детей в возрасте от 14 до 18 лет; Российская Федерация – за федеральные казенные предприятия. О применении субсидиарной (дополнительной) ответственности также должны договориться стороны, либо на это необходимо прямое указание закона (иных правовых актов). В некоторых случаях имеет место ***сочетание солидарной*** и ***субсидиарной ответственности***. Например, участники полного товарищества солидарно

несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.

По признаку объема ответственности гражданское законодательство различает повышенную, полную, сокращенную, ограниченную и нулевую ответственность. При ***повышенной ответственности*** должник возмещает не только все убытки, причиненные им кредитору, но и выплачивает штрафную неустойку либо двойной размер задатка, либо теряет его. При ***полной ответственности*** должник возмещает убытки, которые состоят из реального ущерба и упущенной выгоды. При ***сокращенной ответственности*** должник возмещает только реальный ущерб. ***Ограниченная ответственность*** устанавливается законом по отдельным видам обязательств, а также по обязательствам, связанным с определенным родом деятельности. Так, право на полное возмещение убытков ограничивается установлением исключительной неустойки, сверх которой убытки взысканы быть не могут. ***Нулевая ответственность*** возникает в случаях, когда должник не имеет никакой возможности исполнить обязательство. Например, когда должник признан по решению суда банкротом, но его имущества не хватило для расчета со всеми кредиторами. Различают также ***прямую*** (нарушителя перед потерпевшим) и ***ответственность в порядке регресса*** (регрессная ответственность), которая возникает, когда должник исполнил обязательство по возмещению вреда за непосредственного причинителя вреда и предъявил обратное требование (регресс) к этому нарушителю.

**Субъектами регрессной ответственности являются:** ***регредиент*** — кредитор по регрессному обязательству, который ранее исполнил обязательства перед третьим лицом за или по вине должника; ***регрессат*** — должник по регрессному обязательству. К примеру, лицо, уплатив неустойку и возместив убытки, причиненные действиями третьих лиц, вправе в порядке регресса (т. е. обратного требования) переложить эти убытки на данных лиц.

Для ***смешанной ответственности*** характерны следующие особенности: противоправное поведение допускается обеими сторонами — и должником, и кредитором; вина потерпевшего (кредитора) содействовала возникновению или увеличению убытков. Возникшие в результате убытки сосредоточиваются обычно в имущественной сфере одной стороны, но могут быть рассредоточены у обеих сторон; характеризуются нераздельностью, т. е. нельзя определить, какая их часть возникла в результате противоправных и виновных действий должника, а какая вызвана неправомерным поведением кредитора.

**Закон выделяет особые виды ответственности.**

1. Ответственность за неисполнение денежного обязательства наступает, если должник: неправомерно удерживает чужие денежные средства; уклоняется от их возврата; допускает иную просрочку в их уплате; неосновательно их получил или сберег за счет другого лица.

2. Ответственность должника за своих работников может быть как договорной, так и внедоговорной. Должник со своими работниками состоит в трудовых правоотношениях, которые регулируются трудовым законодательством. Если он находится в договорных отношениях с кредитором, а его работники, выполняя трудовую функцию, причинили кредитору вред, считается, что вред причинен самим должником. Если же он не находится в договорных отношениях с кредитором, то у него наступает внедоговорная ответственность. Примером первого варианта может быть причинение вреда заказчику работниками подрядчика. Примером второго – совершение дорожнотранспортного происшествия водителем автобазы, в результате чего кому-то причинен имущественный или физический вред. Этот «кто-то» не находился в договорных обязательствах ни с автобазой, ни с ее водителем, но он имеет право требовать возмещения вреда именно с автобазы, а не с ее работника.

3. Ответственность должника за действия третьих лиц предполагает, что должник отвечает за неисполнение или ненадлежащее

исполнение обязательства третьими лицами, на которых было возложено исполнение. Чаще всего это происходит, когда должник заключает с третьими лицами договоры субподряда, субаренды и т. п.

4. Ответственность за причинение морального вреда. Под моральным вредом понимаются физические или нравственные страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага или нарушающие его личные неимущественные права. Компенсация морального вреда производится по решению суда и исключительно в денежной форме.

Специфика гражданско-правовой ответственности государства за действия его органов и должностных лиц, в том числе сотрудников органов внутренних дел, закреплена в положениях ст. 16, 16.1, 1069, 1070, 1071 ГК РФ. В ст. 53 Федерального закона Российской федерации от 7 февраля 2011 г. № 3–ФЗ «О полиции» (далее — ФЗ «О полиции») прямо закреплено право граждан, государственного и муниципального органа, общественного объединения, религиозной и иной организации обжаловать действия (бездействие) сотрудника полиции, нарушающие их права и законные интересы, в вышестоящий орган или вышестоящему должностному лицу, в органы прокуратуры Российской Федерации либо в суд. Согласно ст. 33 ФЗ «О полиции» сотрудник полиции, независимо от замещаемой должности, несет ответственность за свои действия (бездействие) и за отдаваемые приказы и распоряжения. В силу ч. 5 ст. 15 Федерального закона Российской федерации от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации» (далее – ФЗ «О службе в органах внутренних дел»), ч. 3 ст. 33 ФЗ «О полиции» вред, причиненный гражданам и организациям противоправными действиями (бездействием) сотрудника органов внутренних дел (полиции) при выполнении им служебных обязанностей, подлежит возмещению в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. Данные требования корреспондируют со ст. 1069–1070 ГК РФ.

Особенность гражданско-правовой ответственности в указанных случаях проявляется в том, что в силу ст. 1071 ГК РФ вред возмещается не причинившими его сотрудниками органов внутренних дел, а казной Российской Федерации в лице Министерства внутренних дел Российской Федерации (далее – МВД России) по ст. 1069 ГК РФ, Министерства финансов Российской Федерации (далее – Минфин России) по ст. 1070 ГК РФ. Это обусловлено тем, что вред причиняется сотрудником органов внутренних дел как представителем государственной власти при выполнении конституционно значимых функций по обеспечению правопорядка и общественной безопасности[116], поэтому ответственность за его незаконные действия (бездействие) несет само государство[117]. Так, в силу ст. 1071 ГК РФ за незаконные действия (бездействие) сотрудников органов внутренних дел гражданско-правовую ответственность несет Российская Федерация в лице МВД России. Соответственно, исковые заявления рассматриваемой категории предъявляются к Российской Федерации в лице МВД России.

Гражданский кодекс РФ в п. 3.1. ст. 1081 закрепил право Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в случае возмещения ими вреда по основаниям, предусмотренным ст. 1069 и 1070 ГК РФ, а также по решениям Европейского Суда по правам человека на предъявление регрессного требования к лицу, в связи с незаконными действиями (бездействием) которого произведено указанное возмещение. Вышеуказанные нормы также закреплены в ч. 5 ст. 15 ФЗ «О службе в органах внутренних дел». Так, в случае возмещения Российской Федерацией вреда, причиненного противоправными действиями (бездействием) сотрудника, федеральный орган исполнительной власти в

[116] Обзор практики рассмотрения судами дел по спорам, связанным с прохождением службы федеральными государственными служащими (сотрудниками органов внутренних дел, сотрудниками органов уголовно-исполнительной системы, сотрудниками Следственного комитета Российской Федерации, сотрудниками иных органов, в которых предусмотрена федеральная государственная служба): утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 15 нояб. 2017 г. // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2018. № 10. Окт.

[117] Чернова Е. Г. Законность и юридическая ответственность: соотношение понятий: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2015. С. 119.

сфере внутренних дел имеет право обратного требования (регресса) к сотруднику в размере выплаченного возмещения, для чего федеральный орган исполнительной власти в сфере внутренних дел может обратиться в суд от имени Российской Федерации с соответствующим исковым заявлением. На практике интересы Российской Федерации по данной категории дел в судах представляют Минифин России и МВД России, а также их территориальные органы[118]. При этом следует отметить, что регрессная ответственность для органов внутренних дел является исключительным видом ответственности[119].

По общему правилу соблюдения досудебного порядка обращения к ответчику по данным категориям дел не требуется. Однако в силу требований указания ДПД МВД России от 13 августа 2018 г. № 25/20922 «О добровольном возмещении вреда, причиненного казне Российской Федерации» территориальным органам МВД России предложено информировать лиц, виновных в причинении ущерба казне Российской Федерации, о наличии досудебного порядка. При этом ущерб, причиненный казне Российской Федерации, возмещается сотрудником путем внесения денежных средств в кассу территориального органа либо перечисления их в доход федерального бюджета через лицевой счет территориального органа (с представлением в финансовую службу территориального органа заключения служебной проверки и заявления от сотрудника о возмещении ущерба в досудебном порядке (добровольно) с указанием даты составления, суммы ущерба и способа его возмещения)[120]. В случае отказа от добровольного возмещения Российская Федерация в лице МВД России вправе обратиться в

[118] Методические рекомендации по защите интересов ОВД и их должностных лиц по искам об обжаловании действий (бездействия) и решений должностных лиц в порядке ст. 1069, 1070 Гражданского кодекса РФ о восстановлении на службе, снятии дисциплинарных взысканий. URL: https:// mvd.ru/upload/site6/folder_page/006/.../Metodicheskie_ rekomendatsii.doc/ (дата обращения: 09.05.2024).

[119] Методические рекомендации по вопросам взыскания в порядке регресса вреда, причиненного противоправными действиями (бездействием) сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации: указание ДПД МВД России от 17 дек. 2018 г. № 25/35305.

[120] О добровольном возмещении вреда, причиненного казне Российской Федерации: указание ДПД МВД России от 13 авг. 2018 г. № 25/20922.

суд в качестве представителя истца по искам о взыскании денежных средств в порядке регресса.

Как следует из проведенного анализа норм права, публично-правовое образование вправе, но не обязано предъявлять требования о возмещении причиненного ему имущественного вреда, что представляется логичным в силу того, что данный государственный орган ответил за ненадлежащую деятельность своих должностных лиц. Вместе с тем возможность привлечения к ответственности должностных лиц, непосредственными действиями (бездействием) которых причинен вред гражданам и организациям, является важнейшим средством защиты имущественных интересов Российской Федерации и способствует укреплению законности и правопорядка в обществе[121].

[121] Чернова Е. Г. Актуальные проблемы гражданско-правовой ответственности сотрудников органов внутренних дел // Научный портал МВД России. 2020. № 2 (50). С. 128.

# ГЛАВА 11. ДОГОВОР КУПЛИ-ПРОДАЖИ

## § 1. Договор купли-продажи: общая характеристика

Основополагающим актом, регулирующим куплю-продажу, является **Гражданский кодекс, гл. 30** которого достаточно подробно регулирует этот договор (ст. 454–566). Однако наряду с ГК отношения купли-продажи регулируются также другими законами и подзаконными актами (указы Президента РФ, постановления Правительства РФ и т. д.).

Договор купли-продажи известен со времен римского права. Согласно ст. 454 ГК РФ, по договору купли-продажи одна сторона — **продавцу** — обязуется передавать другой стороне — **покупателю** — в собственность определенный товар, а покупатель обязан этот товар принять и оплатить согласованную цену.

*Экономическая сторона* этого договора — регулирование отношений товарообмена.

Необходимым элементом договора купли-продажи является регулирование товарообмена с помощью *денег*. В качестве денег не может выступать другие предметы. *Если деньги не применяются, то это уже не договор купли-продажи, а договор мены.*

Договор купли-продажи необходимо отличать от договора оказания услуг. В первом случае товар имеет *имущественную ценность.*

Условие о предмете договора считается согласованным, если содержание договора позволяет определить *наименование* и *количество товаров* **(**п. 3 ст. 455 ГК**).** Понятием предмета договора купли-продажи охватываются и принадлежности продаваемой вещи, а также относящиеся к ней документы.

**Предметом** договора купли-продажи могут быть ***вещи, деньги, имущественное право*** (например, доля в праве собственности. Именно как

куплю-продажу имущественных прав суды квалифицируют *возмездную уступку права требования*[122]), ***ценные бумаги.***

1. Юридическая характеристика договора купли-продажи — договор *консенсуальный* (возникает с момента согласования существенных условий).

2. Договор купли-продажи является *двусторонним* договором — двусторонне обязывающий.

3. Договор купли-продажи носит *возмездный характер* (эквивалентно-возмездные, неэквивалентно-возмездные).

**Стороны в договоре купли-продажи**

Сторонами договора купли-продажи могут быть любые участники гражданского оборота (физические и юридические лица, государство в целом, государственные и муниципальные образования). *В качестве продавца может выступать любое лицо.* **Продавец** — это собственник либо лицо, управомоченное собственником. В качестве **покупателя** также может выступать *любое лицо.*

**Предметом** договора купли-продажи является ***товар*** (ст. 455 ГК РФ). Чаще всего в качестве предмета договора купли-продажи выступают вещи.

**Срок договора купли-продажи.**

Чаще всего договор купли-продажи заключается без указания срока (ст. 457 ГК РФ: товар нужен к определенному сроку).

**Форма договора купли-продажи.**

*Договор купли-продажи может заключаться в устной, простой письменной, нотариальной форме, а также путем совершения конклюдентных действий.* Договор купли-продажи может быть заключен в разных формах в зависимости от *вида товара — движимость или недвижимость.*

Договор купли-продажи подлежит *государственной регистрации* в двух случаях:

---

[122] См., напр.: Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 27.12.2007 по делу № А79-10163/2006, Постановление ФАС Центрального округа от 24.04.2009 № Ф10-1203/09 по делу № А68-6244/08-52/ГП-9-08.

1) если это жилое помещение;

2) если это предприятие.

Необходимо отметить регистрацию договора от перехода права собственности.

**Содержание договора купли-продажи.**

Договор является основанием для возникновения обязательств.

***Обязанности продавца:***

1. **Передать товар** (если необходимо — с принадлежностями и документами.

Покупатель становится собственником с момента передачи. Но это утверждение носит диспозитивный характер. С передачей товара связан риск случайной гибели вещи, и до передачи товара риск случайной гибели вещи несет продавец. Если же передача уже осуществлена, риск несет покупатель (п. 1 ст. 459 ГК РФ).

**Передача товара** осуществляется разными способами:

1) вручение — доставка товара покупателю;

2) предоставление в распоряжение – в место;

3) во всех остальных случаях — *моментом сдачи товара перевозчику или организации связи.* Таким образом, *датой исполнения данного обязательства должна признаваться дата соответствующего документа, подтверждающего принятие товара перевозчиком или организацией связи для доставки покупателю либо дата приемо-сдаточного документа*.

2. **Передать вещь на праве собственности.**

3. Предупредить покупателя **о правах третьих лиц** имущества. Например, прав нанимателя, вытекающих из наличия договора найма с собственником продаваемого жилого дома, поскольку при переходе права собственности на дом к другому лицу договор найма сохраняет силу и для нового собственника. Это правило не действует в тех случаях, когда

покупатель согласился принять товар, обремененный правами третьих лиц[123]. Если покупателю не было сказано о праве третьих лиц на вещь, то он может требовать у продавца уменьшение покупной цены или расторжение договора.

4. Передать имущество **надлежащего качества** (надлежащее качество: годна ли вещь покупателю или же она непригодна.

**Дефекты:** существенные — не позволяют использовать вещь по назначению; несущественные — если покупатель обнаружил дефекты, он должен сообщить о них продавцу в разумные сроки — в течение двух лет.

Бремя доказывания лежит на покупателе.

***Обязанности покупателя:***

1. **Принятие товара** включает ряд действий фактического и юридического характера. Так, если речь идет о товаре, ограниченном в обороте, покупатель должен получить лицензию на владение им.

2. **Оплатить товар** по цене, предусмотренной договором купли-продажи, иными нормативными актами. При отсутствии условий о цене в договоре (п. 3 ст. 424 ГК) исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары.

Согласно ст. 486 ГК РФ: если покупатель отказывается принять и оплатить товар, то продавец может либо потребовать оплаты, либо отказаться от договора купли-продажи. *При просрочке оплаты проданных товаров, продавец вправе потребовать оплаты товара и уплаты процентов за пользование чужими денежными средствами* (ст. 395 ГК РФ).

[123] См., напр.: Маркина М. В. Купля-продажа жилого помещения, обремененного правом отказополучателя // Нотариус. 2014. № 2. С. 32–34.

## § 2. Договор розничной купли-продажи: общая характеристика

В соответствии со ст. 492 ГК РФ *по договору розничной купли-продажи 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.*

Договор розничной купли-продажи наиболее распространен. В этом договоре особый субъект составляет. В качестве **продавца** выступает либо какое-либо *предприятие* либо *гражданин предприниматель*. Покупателем является потребитель. **Потребителем** признается гражданин, который:

- имеет намерение заказать или приобрести товары (работы, услуги);
- заказывает, приобретает товары (работы, услуги);
- использует товары (работы, услуги)[124].

Договор розничной купли-продажи является **публичным** договором, т. е. *продавец обязан заключать договор с любым лицом, обратившимся к нему*, а также договор заключается со всеми *на одинаковых условиях*. Товар в этом случае предназначен в основном для потребления.

Договор розничной купли-продажи регулируется не только ГК РФ, но и многочисленными законами. Особо важное место в их числе занимает **Закон «О защите прав потребителей в РФ[125]».** Среди подзаконных актов можно назвать Правила продажи отдельных видов товаров, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55[126] и др.

---

[124] Райлян А. А. Гражданско-правовая защита прав потребителя: вопросы теории и судебной практики // Арбитражный и гражданский процесс. 2008. № 10.

[125] Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 3. Ст. 140.

[126] Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации: Постановление Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 № 55 (ред. от 23.12.2016) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 4. Ст. 482.

Особенность данного договора заключается в том, что в качестве покупателей выступает все население России.

Из ст. 493 ГК явствует, что *договор розничной купли-продажи,* как правило, считается *заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара*. Являются ли указанные документы письменной формой договора розничной купли-продажи, — вопрос дискуссионный. Одни ученые полагают, что упомянутые документы нельзя рассматривать в качестве разновидности письменной формы договора — *они лишь подтверждают факт заключения договора в устной форме.* Другие полагают, что *когда момент заключения и момент исполнения договора розничной купли-продажи не совпадают, данные документы представляют собой письменную форму договора*[127].

***Обязанности продавца:***

1. **Информировать покупателя.** Прежде продавец обязан предоставить покупателю информацию о себе (наименование организации, номер, адрес) и ннформацию о товаре: каковы условия его работы, откуда этот товар.

2. **Продавец ответственен за качество товара.**

Покупатель может предъявлять требования к продавцу о ненадлежащем качестве товара.

*Замена* товара возможна только при *существенных дефектах*.

В договоре розничной купли-продажи широко применяется **гарантийный срок**. Если на товар установлен гарантийный срок, то этот срок является обещанием продавца, что в течение этого гарантийного срока товар будет действовать бесперебойно.

Гарантийный срок переносит бремя доказывания с продавца на покупателя.

[127] Соломина Н. Г. Письменная форма как единственно возможная форма договора розничной купли-продажи // Право и экономика. 2014. № 12. С. 38–41.

Гарантийный срок необходимо отличать от **срока годности. Срок годности** — это время, в течение которого товар сохраняет свои полезные свойства. К этим товарам прежде всего относятся: продукты питания, парфюмерия, лекарства. Гарантийный срок начинает течь с момента продажи товара, а срок годности — с момента изготовления. Исключение составляет гарантийный срок сезонного товара — он начинает течь с наступлением сезона.

**Срок службы** устанавливается на товары, которые с течением времени могут быть опасны для человека. Поэтому продавец должен предупредить покупателя о сроке службы того или иного товара. Срок службы — это предельный срок. Продавец и изготовитель за него не несут ответственности. Срок службы устанавливается изготовителем, если он не установлен, то *срок службы считается сроком в десять лет.*

- Если гарантийный срок истек, но в течение двух лет по его истечении обнаружен дефект, *покупатель имеет право требовать устранения недостатков, но продавец не несет ответственности.*
- Если товар, проданный по договору розничной купли-продажи, содержит существенный дефект и гарантийный срок истек, но два года не истекло, то продавец ответственен перед покупателем.
- Если покупатель, обнаруживший дефект, заявил об этом продавцу, то последний должен удовлетворить требование покупателя в течение короткого времени. Например, прострой ремонт должен быть произведен немедленно. Просрочка гарантирует покупателю неустойку. Следует учитывать, что продажа товара с истекшим сроком годности может повлечь административную (ст. 14.4 КоАП) или уголовную ответственность (ст. 238 УК РФ)[128].

[128] Иванов И. С. Продажа товара с истекшим сроком годности: уголовная или административная ответственность? // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

**Покупатель может требовать замены товара.** При замене товаров одной марки перерасчет не производится. Если же товары разной марки, то покупатель должен заплатить разницу.

*Покупатель имеет право получить деньги за товар на данный момент.* Если цена понизилась, то должна возвратиться уплаченная сумма. *Если же цена повысилась, то выплачивается сумма на этот товар, действующий на данный момент.* При этом продавец не имеет права требовать с покупателя деньги за пользование товаром.

**Продавец обязан заменить** покупателю товар, не подошедший ему по размеру или расцветке, по фасону или по другим параметрам. Но не всегда это возможно. Во-первых, товар, не должен быть включен в список товаров, которые нельзя возвращать (разменять). Во-вторых, срок размена составляет *четырнадцать дней,* с истечением который обменять товар нельзя. В-третьих, *товар не должен быть использован покупателем*. И, наконец, *должна быть сохранена документация* (чек, квитанция). При наличии этих условий обмен должен быть возможен. Если же обмен невозможен по причине того, что этого товара уже нет в продаже, то покупателю должна быть выплачена цена товара.

*Покупатель вправе обращаться в суд* по месту своего жительства либо по месту нахождения ответчика.

## § 3. Договор поставки: общая характеристика

**Договор поставки —** это разновидность договора купли-продажи. Но так было не всегда. В советское время это был самостоятельный договор.

В настоящее время договор поставки — разновидность договора купли-продажи. Его отличает *особый субъектный состав.*

1. В силу договора поставки одно лицо передает товар другому лицу для переработки. При этом и покупатель, и продавец являются предпринимателями.

**2. Предметом** этого договора выступает *товар, предназначенный для предпринимателя деятельности* — для передачи, или переработки, а не для личного потребления.

Договор поставки носит *длящийся характер.*

Согласно ГК по договору поставки одна сторона — продавец — обязуется передать в собственность другой **стороне для предпринимательской деятельности, а покупатель обязан оплатить его (ст. 506 ГК РФ).**

Договор поставки должен быть заключен *в письменной форме*. В устной форме он заключен быть не может. Если оферент в договоре поставки получил ответ, содержащий дополнение, то он обязан в течение тридцати дней отправить ответ с согласием или отказом. *Он не может промолчать — это особенность договора поставки.* В случае умолчания вторая сторона обязана будет возместить убытки первой стороне.

Договор поставки носит *постоянный и длящийся характер*.

***Особенности договора поставки:***

1. Стороны равны между собой.

2. Сторона, получившая оферту, не может промолчать. Она должна либо согласиться, либо отказаться от предложения заключить договор (ст. 507 ГК РФ).

3. Поставщик обязан отгрузить товар. Он решает вопросы транспортировки, отгрузки товара. Поставка производится не сразу всего товара, должна быть произведена разбивка по определенному количеству в периоды. Разбивка играет важную роль. В случае недопоставки за определенный период поставщик должен уплатить неустойку, возместить ущерб и в следующий период допоставить недостающую часть. Если в следующий период снова будет недопоставка товара, то поставщик снова должен будет уплатить неустойку и допоставить в следующем периоде (месяце).

4. Возможна отгрузка товара не лично покупателю, *а другому лицу по обусловленной разнарядке, — поставка транзитом*. Она осуществляется по отгрузочной разнарядке. Недопоставка по одной разнарядке не значит, что можно отгрузить получателю недопоставленное. Поэтому поставщик несет ответственность за недопоставку.

Если по договору стороны договорились, что одна сторона сама заберет товар, то поставщик несет ответственность только за сам товар, его качество, ассортимент.

5. Перепоставка одного вида товара не засчитывается в счет другого вида товара.

6. Товар должен быть поставлен в комплекте. Если поставщик поставил товар не в комплекте, то получатель может требовать допоставить комплектность. Если это условие не будет направлено поставщиком, то получатель может отказаться от договора и потребовать возмещения убытков.

7. Товар должен быть *надлежащего качества.* Качество товара определяется стандартами: государственными, частными. Если товар не соответствует этим стандартам, то поставщик несет ответственность. Получатель может сам исправить дефекты, но за счет поставщика. Если поставщик в определенные сроки не заменит товар, то меры ответственности к нему не будет применены. *Срок заявления к замене товара: два года.*

Стороны заранее должны определить способ проверки товара на качество. Как правило, причина товара по качеству производится в лаборатории.

**Акт приемки по качеству** — это документ, в котором отражаются результаты проверки товара на качество при его приемке. Этот документ является доказательством качества товара получателя.

Если получатель отказывается принимать товар, то поставщик в любом случае имеет право отгрузить товар и требовать оплаты. Если же получатель

получил товар, но не оплачивает его, то поставщик может требовать выплаты неустойки.

Обе стороны в договоре поставки имеют право отказаться от договора. Но такой отказ может быть обжалован в судебном порядке.

## § 4. Поставка товара для государственных и муниципальных нужд: общая характеристика

Такая поставка оплачивается по средствам  бюджета. К публичным торгам не допускаются недобросовестные контрагенты. На торгах каждая сторона объявляет свои условия.

**Покупателем** при этом является *государственный орган.* Покупатель в течение месяца отправляет поставщику список лиц, которым необходимо доставить определенное количество товара. Поставщик на основании этого списка заключает с каждым потребителем — лицом из списка — отдельный договор поставки.

Заказчик может отказаться от договора поставки только в случае, если ему урежут бюджетные ассигнования.

**Поставщик может отказаться** от договора поставки только в случае, если ему не оплатят убытков.

Если государственный заказчик отказывается от договора, он обязан оплатить убытки.

## § 5. Договор контрактации: общая характеристика

**Существенное условие** — срок, предмет. Возник в России в годы индустриализации. При Советской власти договор контрактации был плановым, обязательным.

Производитель по данному договору должен передать заготовителю определенное количество сельскохозяйственного товара, а заготовитель — оплатить.

**Отличия от других видов договора купли-продажи:**

1. **Предметом** договора является только сельскохозяйственная продукция в *не переработанном виде* (зерно, мед и т. д.).

2. **Заготовителем** выступает предприниматель, который перерабатывает товар либо перепродает его.

3. *Форма договора: письменная,* как правило, до поступления хозяйственного года заключается договор контрактации. В настоящее время договор контрактации потерял свой принудительный характер и заключается свободно.

4. Договор контрактации носит срочный характер. Он считается заключенным с момента подписания его обеими сторонами.

5. Договор консенсуальный.

6. Договор всегда эквивалентно-возмездный.

**Цена** товара должна быть установлена рыночная.

***Права и обязанности производителя:***

1. Обязан произвести и передать заказчику (заготовителю) товар. Если производитель не передал товар, то он понесет ответственность за это только в наличии его вины.

2. Обеспечить надлежащее качество продукции. Продукция должна отвечать установленным стандартам.

***Обязанности заготовителя:***

1. Принять продукцию. Вопрос доставки продукции носит диспозитивный характер.

2. Обязан оплатить продукцию по рыночным ценам. Обычно авансируется. За просрочу устанавливается неустойка в размере девяти процентов за каждый просроченный день.

3. Если заготовители выступают как переработчики, то отходы от переработки они должны продать производителям по договорной цене.

## § 6. Договор энергоснабжения: общая характеристика

По договору (расторжения, энергоснабжения энергии) одна сторона обязуется передать другой стороне определенное количество энергии, а потребитель обязуется обеспечить соблюдение режима потребления и оплатить потребленную энергию (ст. 539 ГК РФ).

Энергия может быть предметом договора купли-продажи. Этот товар *нельзя купить заранее.*

**Особенности:**

1) публичный договор;

2) консенсуальный договор.

**Содержание договора.**

***Обязанности энергоснабжающей организации:***

1. Должна передать энергию. Она должна держать энергию под давлением. Она дает возможность абоненту в любое время пользоваться энергией.

2. Должна возместить ущерб в случае вины.

3. Обязана обеспечить качество энергии (ст. 542 ГК РФ).

***Обязанности потребителя:***

1. Держать оборудование, с помощью которого принимается энергия, в исправном состоянии.

2. Соблюдать режим потребления.

3.Оплачивать энергию по цене, установленной государством. Стратегические предприятия не должны отключаться от энергии никогда. Предприятия, значимые для народного хозяйства (больницы, хлебозаводы) тоже нельзя отключать от энергии. Всех остальных потребителей можно отключать от энергии.

## § 7. Договор продажи недвижимости (ст. 549–558)

**По договору купли-продажи недвижимого имущества** продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество, а покупатель обязуется принять это имущество и уплатить за него определенную сторонами цену ( п. 1 ст. 549, п. 1 ст. 454 ГК).

По своей юридической природе этот договор консенсуальный, возмездный, взаимный.

**Существенные условия договора продажи недвижимости.**

1. **Предмет договора.** Предметом этого договора может быть как земельный участок, так и здание, сооружение или квартира, а также другое недвижимое имущество. Продаваемое имущество должно быть точно указано в договоре, и, в частности, определяться его положение на земельном участке или в составе иной недвижимости.

В связи с повышенной ценностью недвижимости предмет договора купли-продажи должен быть описан более подробно, чем в обычных договорах купли-продажи. Так, если предметом договора является здание, сооружение, помещение, в договоре необходимо указать его место расположения, адрес, назначение, год постройки, площадь и т. д.

Предмет договора продажи недвижимости, как правило, относится к *индивидуально-определенным вещам*, т. е. обладает индивидуально-определенными признаками, отличающими его от других однородных вещей (из этого правила возможны исключения, например, в случае продажи воздушного или морского судна, судна внутреннего плавания). Особенностью такого рода вещей является их юридическая незаменимость.

Определенной спецификой обладает такая разновидность недвижимого имущества, как жилые помещения, под которыми понимаются дом, квартира, часть квартиры, часть дома. Гражданский кодекс установил, что жилые помещения предназначены для проживания граждан (абз. 1 п. 2 ст. 288), а

осуществление прав собственника по владению, пользованию и распоряжению такими объектами недвижимости должно производиться в соответствии с целевым назначением этих объектов (п. 1 ст. 288). Размещение в жилых домах промышленных производств не допускается. Размещение собственником в принадлежащем ему жилом помещении предприятий, учреждений, организаций возможно только после перевода такого помещения в нежилое.

2. **Цена.** Договор о продаже недвижимости должен содержать точное указание о цене. К нему не применяются общие правила о цене в возмездных договорах, позволяющие при отсутствии прямых указаний договора взимать цену, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичную вещь (п. 3 ст. 424 ГК). Отсутствие условия о цене влечет недействительность договора.

3. **Форма договора продажи недвижимости.** Договор продажи недвижимости заключается в *простой письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами*. При этом закон устанавливает, что *несоблюдение письменной формы ведет к недействительности такого договора* **(**ст. 550 ГК).

Переход права собственности на недвижимое имущество подлежит государственной регистрации. Государственная регистрация является единственным доказательством существования зарегистрированного права. Зарегистрированное право на недвижимое имущество может быть оспорено только в судебном порядке[129].

[129] О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав: Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29.04.2010 (ред. от 23.06.2015) // Вестник ВАС РФ. 2010. № 6.

# ГЛАВА 12. ДОГОВОР МЕНЫ, ДАРЕНИЯ, РЕНТЫ

## § 1. Договор мены: общая характеристика

Договор мены возник раньше, чем договор купли-продажи.

**Договор мены** — это соглашение, в силу которого каждый участник этого договора обязуется передать другому лицу в собственность определенный товар взамен другого товара (ст. 567 ГК РФ). В договоре деньги не применяются. В настоящее время обмен товарами без денег – это редкое явление.

**Особенности договора мены:**

1. Консенсуальный договор.

2. Двусторонний договор.

3. Всегда возмездный натуральный эквивалент в отличие от эквивалента при купле-продаже).

Прежде всего, необходимо отметить, что сохранен прежний принцип регулирования обязательств, возникающих из договора мены: *к нему применяются правила о купле-продаже* (гл. 30 ГК), если это не противоречит положениям гл. 31 (правила о договоре мены) и существу обязательств, возникающих из договора мены. Нормы о купле-продаже товаров должны применяться к договору мены с учетом того, что каждая из сторон такого договора признается продавцом товара, который она обязуется передать, и одновременно покупателем товара, который она обязуется принять в обмен от контрагента[130].

**Характеристика договора мены.**

1. Обмениваемые товары считаются *равноценными.* Расходы же на передачу товаров, их принятие и иные действия, связанные с исполнением договора, должны в каждом конкретном случае возлагаться на ту сторону,

[130] Булыгина М. А. О применении к договору мены правил об отдельных видах договора купли-продажи // Гражданское право. 2015. № 6. С. 40–42.

которая несет соответствующие обязанности согласно договору (п. 1 ст. 568 ГК).

2. Момент возникновения права собственности по договору мены. Право собственности у участников договора мены возникает с момента передачи другой стороной товара. Если одна сторона передала товар, а другой – нет, то на переданный товар у второй стороны права собственности не возникает. Она возникает только с передачей второй стороны всего товара.

3. Каждый участник *должен быть собственником* передаваемого товара. Если участник не выполнил обязанности передать имущество, то договор мены расторгается, а товар должен быть возвращен прежнему собственнику.

4. Имущество должно быть надлежащего качества.

Предметом договора мены является товар. В судебной практике сформировался подход о невозможности обмена товара на имущественные права. Данная позиция обосновывается тем, что уступка права требования не может быть предметом договора мены. В противном случае переход права собственности, как того требует договор, был бы невозможен, а значит, условия о передаче одного товара в обмен на другой не были бы соблюдены[131].

## § 2. Договор дарения: общая характеристика

В Гражданском кодексе РФ договору дарения посвящена глава 32, включающая в себя статьи 572–582.

**Общее** между договорами дарения и мены — переход прав собственности.

[131] Обзор практики разрешения споров, связанных с договором мены: Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 24.09.2002 № 69 // Вестник ВАС РФ. 2003. № 1.

Договор дарения опосредует переход прав собственности от одной стороны к другой.

**По договору дарения** одна сторона — даритель – передает (или обязуется передать) другой стороне — одаряемому в собственность определенную вещь или передает одаряемому имущественное право или освобождает дарителя от имущественной обязанности (ст. 572 ГК РФ).

**Характеристика:**

1. Даритель передает или обязуется передать товар: договор может быть либо реальный, либо консенсуальный (в письменной форме).

2. Договор дарения — односторонний (у одаряемого нет обязанностей).

3. Договор дарения — безвозмездный (у одаряемого нет обязанности передать какой-либо эквивалент в ответ на передачу (товара) вещи дарителем).

**Стороны договора дарения.**

***Даритель:***

- собственник передаваемой вещи;
- обладатель обязательственного права требования (кредитор);
- юридическое лицо, которому вещь принадлежит на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может подарить вещь с согласия собственника, если законом не предусмотрено иное.

***Одаряемый:***

Малолетние и несовершеннолетние в возрасте от 6 до 18 лет вправе самостоятельно выступать в качестве одаряемых, если договор дарения направлен на безвозмездное получение выгоды и не требует нотариального удостоверения или государственной регистрации (п. 2 ст. 26, п. 2 ст. 28 ГК). В остальных случаях опекуны вправе от имени подопечного в возрасте до 14 лет принимать имущество в дар, а попечители – давать согласие на принятие дара подопечным в возрасте от 14 до 18 лет.

**Договор дарения невозможен:**

- между коммерческими организациями*;*

- в отношении недееспособных лиц, за исключением мелких вещей;
- не могут принимать подарки чиновники, за исключением случаев, когда это является служебной обязанностью. Брать мелкие подарки не запрещено (стоимостью три тысячи рублей).

В остальных случаях договор дарения может заключаться устно. Передача дара осуществляется посредством его вручения, символической передачи (вручение ключей и т. п.) либо вручения правоустанавливающих документов.

Вместе с тем подобное законодательное правило подвергается справедливой критике в юридической литературе. Так, по мнению С. К. Соломина, передача имущества в отсутствие письменного договора будет основана на презумпции возмездности отношений между участниками совершенной сделки. Это, в частности, означает, что в случае спора установление факта совершения сделки с помощью средств доказывания, допустимых для соответствующей ситуации, еще не доказывает того, что это сделка дарения. Сторона, настаивающая на том, что совершенная сделка является сделкой дарения, должна привести дополнительные доказательства. Естественно, что возможность привлечения свидетельских показаний касается лишь случаев отчуждения имущества между гражданами стоимостью не более десяти тысяч рублей. Таким образом, сама конструкция безвозмездного договора предопределяет необходимость его совершения в простой письменной форме[132].

**Предметом договора дарения** может быть любое имущество, не изъятое из оборота. Арифметическая доля не может быть предметом договора дарения.

Передача в дар недвижимого имущества требует регистрации.

**Содержание договора дарения:** порождает вещное право, никаких обязанностей он не порождает. Если договор дарения заключен в письменной

[132] Соломин С. К. Форма договора дарения // Право и экономика. 2015. № 2. С. 40–43.

форме, то возникают права и обязанности, но договор односторонний — даритель имеет право подарить вещь, а одаряемый обязуется получить вещь, или даритель обязуется подарить вещь, а одаряемый имеет право требовать передачи вещи. *Если одаряемый отказался от вещи по договору дарения, заключенному в письменной форме, то он должен возместить реальный ущерб.*

Даритель может отказаться от исполнения договора дарения, заключенного в письменной форме, если одаряемый покушался на его жизнь или жизнь его близких.

В исключительных случаях разрешается **возврат подаренного:**

- Если одаряемый плохо относится к подаренному, а дар очень важен для дарителя.
- Если во время дарения было оговорено, что даритель переживет одаряемого.
- При банкротстве дарителя.

Договор дарения в форме *пожертвования* — это обычный договор дарения.

У договора дарения в форме пожертвования *узкий круг предметов:* пожертвовать можно либо имущество, либо имущественные права.

Одаряемый берет на себя обязанность использовать объект дарения только для нужд (только по назначению).

Пожертвованием признается дарение вещи или права *в общеполезных целях.* Общая польза предполагает неопределенное количество лиц, которые вправе пользоваться пожертвованием. Предусмотренное в ст. 582 ГК РФ целевое назначение передаваемого имущества следует рассматривать как установленное жертвователем обременение, позволяющее гарантировать достижение общеполезной цели[133]. *Тот, кто пожертвовал, имеет право*

[133] Феофилактов А. С. Договор пожертвования в судебно-арбитражной практике // Арбитражный и гражданский процесс. 2011. № 10. С. 7–11.

*контролировать пожертвованное*. В отличие от простого договора дарения, в договоре дарения в целях пожертвований нет оснований для возврата пожертвованного. Это возможно только в случае использования пожертвования не по назначению.

Запрет на дарение лицам, замещающим государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, муниципальные должности, государственным служащим, муниципальным служащим, служащим Банка России, установленный пунктом 1 настоящей статьи, не распространяется на случаи дарения в связи с протокольными мероприятиями, служебными командировками и другими официальными мероприятиями. Подарки, которые получены лицами, замещающими государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, муниципальные должности, государственными служащими, муниципальными служащими, служащими Банка России и стоимость которых превышает три тысячи рублей, признаются соответственно федеральной собственностью, собственностью субъекта Российской Федерации или муниципальной собственностью и передаются служащим по акту в орган, в котором указанное лицо замещает должность.

В случае получения подарков данные лица обязаны уведомить об этом своего работодателя в порядке, установленном Постановлением Правительства РФ от 09.01.2014 № 10 «О порядке сообщения отдельными категориями лиц о получении подарка в связи с протокольными мероприятиями, служебными командировками и другими официальными мероприятиями, участие в которых связано с исполнением ими служебных (должностных) обязанностей, сдачи и оценки подарка, реализации (выкупа) и зачисления средств, вырученных от его реализации»[134].

Уведомление о получении подарка в связи с протокольными мероприятиями, служебными командировками и другими официальными

[134] Собрание законодательства Российской Федерации. 2014. № 3. Ст. 279.

мероприятиями, участие в которых связано с исполнением служебных (должностных) обязанностей (далее — уведомление), составленное согласно приложению, представляется не позднее 3 рабочих дней со дня получения подарка в уполномоченное структурное подразделение, в котором лицо, замещающее государственную (муниципальную) должность, служащий, работник проходят государственную (муниципальную) службу или осуществляют трудовую деятельность (далее — уполномоченное структурное подразделение (уполномоченные орган или организация). К уведомлению прилагаются документы (при их наличии), подтверждающие стоимость подарка (кассовый чек, товарный чек, иной документ об оплате (приобретении) подарка).

Подарок, стоимость которого подтверждается документами и превышает 3 тысячи рублей, либо стоимость которого получившим его служащему, работнику неизвестна, сдается ответственному лицу уполномоченного структурного подразделения (уполномоченных органа или организации), которое принимает его на хранение по акту приема-передачи не позднее 5 рабочих дней со дня регистрации уведомления в соответствующем журнале регистрации.

В целях принятия к бухгалтерскому учету подарка в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, определение его стоимости проводится на основе рыночной цены, действующей на дату принятия к учету подарка, или цены на аналогичную материальную ценность в сопоставимых условиях с привлечением при необходимости комиссии или коллегиального органа. Сведения о рыночной цене подтверждаются документально, а при невозможности документального подтверждения - экспертным путем. Подарок возвращается сдавшему его лицу по акту приема-передачи в случае, если его стоимость не превышает 3 тысячи рублей.

Лицо, замещающее государственную (муниципальную) должность, служащий, работник, сдавшие подарок, могут его выкупить, направив на имя

представителя нанимателя (работодателя) соответствующее заявление не позднее двух месяцев со дня сдачи подарка.

Средства, вырученные от реализации (выкупа) подарка, зачисляются в доход соответствующего бюджета в порядке, установленном бюджетным законодательством Российской Федерации.

Особенности реализации данного Постановления в системе МВД определены Приказом МВД России от 01.06.2017 № 334 «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)» [135].

Нельзя считать подарком вознаграждение, переданное должностному лицу в качестве подкупа, определившее его соответствующее служебное поведение, а также вознаграждение, врученное должностному лицу как благодарность за совершенное им незаконное действие (бездействие). Независимо от размера получение должностным лицом и передача ему незаконного вознаграждения в связи с должностным положением или в связи с исполнением служебных обязанностей нужно **расценивать как взяточничество в следующих случаях:** 1) если имело место вымогательство этого вознаграждения; 2) если вознаграждение (или соглашение о нем) имело характер подкупа, обусловливало соответствующее, в том числе правомерное, служебное поведение должностного лица; 3) если вознаграждение передавалось должностному лицу за незаконные действия (бездействие).

Следует иметь в виду и ситуацию продолжаемого преступления, когда взятка передается по частям*, каждая из которых не превышает трех тысяч*

[135] 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)» [Электронный ресурс]: приказ МВД России от 01.06.2017 № 334. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

*рублей.* Естественно, что в таких случаях совершается единое преступление, а не неоднократные «обычные подарки» должностному лицу. Единым продолжаемым преступлением — получением взятки — следует считать также систематическое получение материальных ценностей или выгод от одних и тех же взяткодателей за общее покровительство или попустительство по службе[136].

Статья 572 ГК РФ («Договор дарения») устанавливает, что **«при наличии встречной передачи вещи или права либо встречного обязательства договор не признается дарением»**. Поэтому отсутствие встречного предоставления (совершение действия, бездействие, попустительство, осуществление покровительства) с использованием служебного положения и позволяет отличить взятку от подарка. Анализ законодательства и судебной практики показывает, что **взятка, независимо от ее размера, не является ни обычным подарком, ни подарком вообще. Незначительный размер взятки не исключает ответственности за взяточничество**.

## § 3. Договор ренты: общая характеристика

Правовое регулирование института ренты осуществляется главой 33 ГК РФ, включающей статьи 583–605.

**По договору ренты** одна сторона — получатель ренты (рентье) — передает другой стороне — плательщику ренты — в собственность определенное имущество с тем, чтобы этот плательщик выплачивал денежные суммы ренты (ст. 583 ГК РФ).

**Юридическая характеристика договора ренты:**

1. Договор ренты — реальный.
2. Договор ренты — односторонний: у рентье нет обязанностей.

[136] Волженкин Б. В. «Обычный подарок» или взятка? // Законность. 1997. № 4. С. 25–27.

3. Договор ренты — возмездный: сопровождается передачей имущества.

Последняя может предусматриваться договором либо отсутствовать. Иными словами, имущество, которое отчуждается под выплату ренты, может быть передано получателем ренты в собственность плательщика ренты за плату (вносимую независимо от выплаты ренты) или бесплатно (п. 1 ст. 585 ГК РФ). Прикладное значение вывода о том, что при бесплатной передаче рентного имущества договор не становится безвозмездным, наглядно иллюстрирует судебная практика, признающая имущество, приобретенное во время брака одним из супругов на основании рассматриваемого договора, возмездно поступившим в общую совместную собственность обоих супругов[137].

Другим специфическим признаком, в целом предопределяющим выделение договора ренты в ряду других договоров, направленных на возмездную передачу имущества в собственность, выступает его **алеаторный** (рисковый), а не меновый (не эквивалентный) **характер**. Это обусловлено неопределенностью встречного предоставления, осуществляемого плательщиком ренты в обмен на принятое от получателя ренты имущество[138]. То есть к**аждая из сторон несет риск того, что может получить встречное удовлетворение меньшего объема, чем им самим предоставлено.**

**Предмет договора ренты** законодательно закреплен как имущество (п. 1 ст. 583 ГК РФ).

Состав имущественных объектов, передаваемых под выплату ренты, в настоящее время никак не ограничен, и предметом ренты могут быть любые вещи, принадлежащие гражданам и организациям, относящиеся как к

[137] См.: Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за первый квартал 2004 г. (по гражданским делам), утв. Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 23 и 30 июня 2004 г. // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2004. № 11.

[138] В литературе этот тезис подвергнут небезосновательной критике. См., напр.: Соломина, Н. Г. К вопросу о недостатках правовой конструкции договора ренты // Право и экономика. 2013. № 2. С. 19–20.

движимому имуществу, так и к недвижимости. В пожизненном содержании с иждивением предметом может выступать только недвижимое имущество.

**Форма договора ренты** — нотариальная.

Поскольку любой договор ренты подлежит нотариальному удостоверению, а удостоверительная надпись нотариуса может совершаться только на документах, отвечающих требованиям письменной сделки, то во всех случаях договор ренты, независимо от его разновидности, состава участников и т. п. должен совершаться сторонами *в письменной форме*.

**Виды договора ренты:**

1. Постоянная рента.
2. Пожизненная рента (разновидность — пожизненное содержание с иждивением).

## Договор постоянной ренты

### Особенности договора постоянной ренты

1. *Бессрочный характер обязательства плательщика* по выплате ренты. Это означает, что его существование не ограничивается каким-либо периодом времени, в том числе сроком жизни или существования получателя.

2. Возможность передачи прав получателя ренты — право на получение постоянной ренты *может передаваться по наследству*, а если получателем ренты является некоммерческая организация — переходить в порядке правопреемства к вновь образуемым юридическим лицам (при условии, что они имеют право быть получателями ренты). Так, например, если наследник — государство или правопреемник — коммерческая организация, то правопреемства в получении ренты не происходит.

Однако данная возможность может быть запрещена законом или договором.

## Договор пожизненной ренты

Правила закона о пожизненной ренте во многом перекликаются с правилами о постоянной ренте. Однако вместе с тем договор пожизненной ренты обладает рядом специфических особенностей.

**Особенности договора пожизненной ренты.**

1. Пожизненная рента порождает *срочные обязательства*, то есть устанавливается на период жизни гражданина, передающего имущество под выплату ренты или на период жизни другого указанного им лица. Смерть получателя ренты прекращает обязательства по выплате пожизненной ренты.

2. Права получателя пожизненной ренты *непередаваемы*, так как *неразрывно связаны с его личностью*. То есть данные права *не наследуются и не передаются в порядке правопреемства.*

3. Получателем рентных платежей по договору пожизненной ренты может быть только *гражданин.* Пожизненная рента может устанавливаться в пользу нескольких граждан, доли которых в праве на получение ренты считаются равными, если иное не предусмотрено договором пожизненной ренты. При этом в случае смерти одного из получателей ренты его доля в праве на получение ренты переходит к пережившим его получателям ренты, а в случае смерти последнего получателя ренты обязательство выплаты ренты прекращается. Если пожизненная рента установлена на период жизни другого гражданина, указанного лицом, передавшим имущество под выплату ренты, а гражданин, в пользу которого заключен договор ренты, к этому времени скончался, такой договор ничтожен как устанавливающий пожизненную ренту в пользу гражданина, умершего к моменту его заключения.

4. *Формой выплаты пожизненной ренты может быть только денежная сумма*, периодически выплачиваемая получателю ренты в течение всей его жизни. Пожизненная рента выплачивается по окончании каждого календарного месяца, если иное не предусмотрено договором.

5. *Размер пожизненной ренты* в расчете на месяц — должен быть не менее величины прожиточного минимума — индексируется.

6. *Случайная гибель или случайное повреждение имущества*, переданного под выплату пожизненной ренты, не освобождает плательщика ренты от обязательства выплачивать ее на условиях, предусмотренных договором.

7. Плательщик ренты не пользуется правом на ее выкуп.

# ГЛАВА 13. ДОГОВОРЫ ПЕРЕДАЧИ ИМУЩЕСТВА В ПОЛЬЗОВАНИЕ

## § 1. Договор аренды (договор имущественного найма): общая характеристика

Договор аренды опосредует переход имущества на время ***(переход на время).***

**Договор аренды** — это договор, в силу которого одна сторона — **арендодатель —** обязуется передать другой стороне — арендатору — имущество во временное владение или пользование, а вторая сторона обязуется выплачивать средства за пользование и с истечением времени вернуть это имущество (ст. 606 ГК РФ).

**Характеристика:**

1. Договор аренды — консенсуальный[139].

2. Договор аренды всегда срочный. Действует до тех пор, пока одна из сторон не откажется от договора (договор аренды без указания срока).

3. Договор аренды — двусторонний**.** Права и обязанности имеют обе стороны.

4. Договор аренды — всегда возмездный (эквивалентный).

**Стороны договора аренды.**

В качестве **арендодателя** может выступать *любое лицо.* Он может быть собственником имущества, но может быть и не собственником. Анализ судебной практики свидетельствует о том, что лицо, передавшее имущество в аренду, считается надлежащим арендодателем, поэтому не обязано доказывать свое право собственности в спорах, связанных с нарушением арендатором своих обязанностей по договору аренды. Иными словами, действует презумпция принадлежности права собственности на сданное в

[139] Вместе с тем в судебной практике имеются примеры признания договора аренды реальным договором. См.: ФАС Уральского округа от 14.09.2005 № Ф09-2954/05-С3 по делу № А07-2897/05-Г-ГЛШ // Путеводитель по судебной практике. Аренда. Общие положения [Электронный ресурс] Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

аренду имущество арендодателю, смысл которой заключается в том, что лицо считается надлежащим арендодателем, если не доказана принадлежность переданного в аренду имущества другому лицу. Указанная правовая позиция отражена во многих судебных актах[140].

В качестве **арендатора** могут выступать *любые лица.* **Предметом** договора аренды может быть как *движимое,* так и *недвижимое имущество*.

Если предмет аренды недвижимое имущество, арендатор умер, то договор аренды не прекращается, он продолжает действовать до окончания срока договора аренды.

**Форма договора аренды.**

Договор аренды недвижимости должен быть заключен *в письменной форме,* а если срок аренды превышает один год, то требуется государственная регистрация.

Возможны и устное заключение, и конклюдентные действия.

**Предметом** договора аренды может быть *только имущество;* имущественные права не могут быть предметом договора аренды.

**Предметом договора аренды могут быть:**

1) вещь, определенная индивидуально;
2) вещь, непотребляемая;
3) должна обладать качеством для использования или владения.

**Арендная плата**

Согласно ст. 614 ГК РФ **арендная плата** *устанавливается за все арендуемое имущество в целом или отдельно по каждой из его составных частей в виде:*

1) определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно;

[140]См., напр.: Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 18.09.2013 по делу № А75-2791/2012, Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 08.12.2011 по делу № А02-187/2011 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

2) установленной доли полученных в результате использования арендованного имущества продукции, плодов и доходов;

3) предоставления арендатором определенных услуг;

4) передачи арендатором арендодателю обусловленной договором вещи в собственность или в аренду;

5) возложения на арендатора обусловленных договором затрат на улучшение арендованного имущества.

Приведенный перечень возможных форм арендной платы не является ни исчерпывающим, ни императивным. Стороны вправе установить в договоре арендную плату как в виде сочетания различных из перечисленных форм, так и в иной, неназванной в ст. 614 ГК форме[141]. Исключением из этого общего правила является положение ст. 630 ГК, согласно которому арендная плата по договору проката устанавливается только в виде определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно.

**Содержание договора аренды.**

**Договор аренды** — это сложный договор, по которому *арендатор становится владельцем вещи.*

***Обязанности арендодателя:***

1. Передать вещь во *владение* или *пользование.*

2. Передать вещь *в натуре.*

3. Обеспечить надлежащее *качество* предмета договора аренды, предоставить с документами. Если в предмете договора аренды существуют недостатки, то арендатор может расторгнуть договор аренды. Если недостатки можно устранить, то арендатор может требовать снижения цены.

4. Обеспечить ремонт предмета договора аренды.

5. Предупредить арендатора о правах третьих лиц на предмет договора аренды. Если арендодатель не предупредил арендатора о правах третьих лиц,

[141] Дружинин А. Неденежная форма арендной платы // ЭЖ-Юрист. 2012. № 49. С. 12.

то арендатор может потребовать уменьшения цены или может расторгнуть договор.

***Обязанности арендатора:***

1. Использовать вещь *по назначению.*

Если арендатор использует вещь не по назначению, то он совершает грубое нарушение договора аренды; арендодатель может потребовать расторжения договора и возмещения убытков, связанных с расторжением договора.

2. Бережно относиться к арендованному имуществу.

**Риск** случайной гибели лежит *на собственнике* имущества — арендодателе. Исключение: если в качестве арендатора выступает предприниматель, то риск случайной гибели несет он — предприниматель.

3. Осуществлять текущий ремонт. Если арендатор не осуществляет текущий ремонт, то он должен возместить расходы по устранению допущенных недостатков.

4. Выплачивать арендную плату. Арендатор выплачивает арендную плату за естественный износ вещи.

Размер арендной платы определяется сторонами самостоятельно. В договоре аренды *предусматривается изменение арендной платы* по соглашению сторон, но *не чаще одного раза в год.*

5. Возвратить имущество по окончанию срока договора аренды.

***Права арендатора:***

1. Может предъявлять другим лицам в индикационный, негаторный иски — вещно-правовая защита.

С этими исками он может обращаться и к арендодателю.

2. Право распоряжения арендованным имуществом арендатор может сдать это имущество в субаренду, но только с согласия арендодателя.

Права арендатора дают возможность не только владеть и пользоваться арендованным имуществом, но и в установленных случаях и в определенном объеме распоряжаться им, предоставляют ему возможность хозяйственного

господства над полученной по договору вещью. Эти права следуют за арендованной вещью, оставаясь неизменными при смене собственника-арендодателя, и защищаются от притязаний третьих лиц как права законного владельца. Это позволило некоторым исследователям сделать вывод о вещно-правовой природе данных прав. По их мнению, на срок договора у арендатора возникает ограниченное вещное право на объект аренды с одновременным сужением правомочий собственника (арендодателя) в отношении имущества[142]. Полагаем, с подобным мнением нельзя согласиться по следующим причинам. Основанием возникновения прав арендатора всегда является договор с собственником имущества, а их содержание, в том числе и возможность распоряжения полученным имуществом, определяется только условиями этого договора. Как справедливо отмечает Е. А. Суханов, объем прав арендатора всякий раз может быть различным (например, включая или, наоборот, исключая для него возможности распоряжения арендованным имуществом), и потому их невозможно заранее точно определить[143]. Такая ситуация неприемлема для ограниченных вещных прав: их характер, содержание устанавливаются непосредственно законом, а не договором, и их возникновение возможно помимо воли собственника. Поэтому права арендатора носят обязательственно-правовой, а не вещно-правовой характер.

3. Право следования: если арендатор заключил договор аренды с арендодателем, а впоследствии арендодатель умер, то договор аренды продолжает свое действие, а наследники арендодателя не вправе расторгнуть договор, они получают арендную плату; если наследников нет, имущество переходит государству.

4. Право на перезаключение договора. После истечения срока договора прекращается. Арендатор обладает *правом преимущественного*

[142] См., напр.: Богданов Е. В., Богданова Е. Е., Богданов Д. Е. К вопросу о правовой природе субъективных прав арендатора // Юрист. 2016. № 9. С. 23–29.
[143] Гражданское право: учебник. В 4 т. / отв. ред. Е. А. Суханов. Т. 2. Вещное право. Наследственное право. Исключительные права. Личные неимущественные права. М., 2008. С. 78.

*перезаключения* договора аренды, если арендодатель желает и дальше сдавать вещь в аренду. Если арендатор не согласен на новые условия заключения договора аренды, он не обладает правом преимущественного перезаключения договора аренды. Если же арендатор согласен на новые условия, то действует правило преимущественного права перезаключения договора аренды арендатором (п. 2 ст. 621 ГК РФ[144]).

Этим правом пользуются только те арендаторы, которые добросовестно исполняли свои обязанности.

## § 2. Договор аренды зданий и сооружений: общая характеристика

**Предмет договора** — здание, сооружение.

**Форма договора** — обязательно письменная.

**Стороны:** необязательно, чтобы арендодатель был собственником арендованного имущества.

Арендная плата не включает расходов на коммунальные услуги.

Если земельный участок, на котором расположено арендованное здание, принадлежит арендодателю на правах собственности, то предмет аренды распространяется и на этот земельный участок.

В 2007 г. в ГК были внесены изменения в положение о том случае, когда земельный участок принадлежит не собственнику арендуемого здания. Арендодатель не обязан получать согласие собственника земельного участка, на который расположено арендуемое здание. В некоторых случаях, когда между собственниками земли и собственником здания был заключен договор, при заключении договора аренды собственник здания должен получить согласие собственника земли, т. е. должен быть соблюден договор, заключенный между собственником земли и собственником здания.

[144] См.: Богданова Е. Е. Защита прав нанимателя в случае нарушения преимущественного права в договорах аренды и найма жилого помещения // Законы России: опыт, анализ, практика. 2009. № 6. С. 19.

## § 3. Договор аренды предприятий: общая характеристика

**Предмет договора:** предприятие не как юридическое лицо, а как комплекс имущественных прав.

1. Кредиторам должно быть направлено извещение о заключении договора аренды.

2. Договор аренды предприятий должен быть заключен в письменной форме и обязательно зарегистрирован. Договор считается заключенным с момента государственной регистрации.

Арендодатель передает предприятия предпринимателю со всеми его долгами и обязанностями.

***Права арендатора:***

1. Владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом.

2. Обновлять производство, модернизировать его, улучшать условия его использования.

3. Все произведенное на предприятии имущество принадлежит арендатору на правах собственности. Он хозяин этого имущества, он может свободно им распоряжаться и реализовывать его.

Арендодатель обязан возместить арендатору все улучшения и расходы, понесенные последним на арендованное предприятие.

Арендатор имеет право сдавать арендованное имущество в субаренду без согласия арендодателя.

***Обязанности арендатора:***

1. Покрывать все расходы своими средствами.

2. Содержать в исправном состоянии все элементы арендуемого имущества.

3. Осуществлять любой ремонт имущества: восстановить текущий.

4. Возвратить предприятие по окончании срока аренды.

Если есть основания расторжения договора аренды, то суд при принятии решения о расторжения договора аренды предприятия должен принимать во внимание как интересы кредиторов, так и интересы общества.

## § 4. Договор аренды транспортных средств: общая характеристика

Разновидности:

1. Аренда транспортного средства с экипажем.

2. Аренда транспортного средства без экипажа.

**Предмет договора:** транспортное средство.

Если транспортное средство является источником повышенной опасности, то вред возмещает арендатор. Если транспортному средству причинен вред, то восстановить его обязан арендатор.

**Общие черты:**

1. Срок аренды должен быть указан.

2. Арендатор имеет право либо сам эксплуатировать транспортное средство, либо сдать его в субаренду без согласованного согласия с арендодателем.

## § 5. Договор проката: общая характеристика

**Признаки:**

1. Сдача в аренду движимого имущества.
2. Арендатор удовлетворяет свои личные потребности.

С одной стороны — предприниматель, с другой — потребитель.

Этот договор по-своему субъектному составу и характеру относится к публичному договору (п. 3 ст. 626 ГК РФ). Договор должен заключаться со всеми на общих условиях.

Договор проката — краткосрочный (один год) (ст. 627 ГК РФ). С окончанием срока арендуемое имущество должно быть возвращено арендодателю.

Как только срок закончился, договор проката расторгается. Не существует преимуществ перезаключения договора проката.

***Права и обязанности арендатора:***

1. Арендатор не имеет права сдавать арендуемое имущество в субаренду.

2. Ремонт осуществляется только арендодателем и его средствам.

## § 6. Финансовая аренда (лизинг): общая характеристика

**Лизинг** — это разновидность договора аренды, существующая при рыночной экономике. Арендатор — предприниматель, нуждающийся в средствах для расширения своего производства, — берет ссуду.

По договору лизинга одна сторона — лизингодатель, — обязуется по залогу арендатора приобрести определенное имущество и передать его во временное пользование лизингополучателю для использования в производственных целях, а лизингополучатель обязуется оплатить и вернуть имущество по истечении срока аренды (ст. 665 ГК РФ).

1) Договор лизинга — инвестиционный, нужны инвестиции.

2) Лизинг: обе стороны в этом договоре *обязательно предприниматели.*

Форма договора лизинга заключается *в письменной форме.* Государственные регистрации, нотариального закрепления не нужно.

Инициатором выступает **лизингополучатель.**

Если продавец не справился с заказом или затруднился, то риск несет сторона, выступившая с инициативой.

Покупателем выступает лизингодатель. Он должен заплатить за заказ. Иных обязанностей на нем не лежит.

Лизингодатель не заключает договор, он только оплачивает. Он имеет договорные обязательства с лизингополучателем.

**Юридическая характеристика:**

1. Договор лизинга — инвестиционный. Ему предшествует договор купли-продажи какого-либо имущества.

2. Договор лизинга — консенсуальный.

3. Договор лизинга — двусторонний: есть и права, и обязанности.

4. Договор лизинга — всегда **возмездный.**

Лизинговые платежи всегда носят денежный характер.

5. Договор лизинга — срочный.

В качестве **лизингодателя** выступает *предприниматель, коммерческая организация*, располагающая крупными финансовыми средствами (например, банки).

В качестве **лизингополучателя** выступает *предприниматель.*

Договор лизинга допускает замену сторон. Лизингополучатель может сдавать предмет лизинга в сублизинг.

**Предмет лизинга** — средства производства.

Существуют предметы, которые **не могут быть предметами договора лизинга** (ст. 666 ГК РФ):

1. Земельные участки.

2. Природные ресурсы.

Срок договора лизинга: всегда срочный договор. За время договора стоимость имущества должна быть выплачена полностью или значительная его часть. Поэтому договор лизинга является **длительным.**

## Содержание договора лизинга

***Обязанности лизингодателя:***

1. Передать товар.

2. Обеспечить надлежащее качество имущества.

При передаче имущества ненадлежащего качества лизингополучатель обращается с требованием не к лизингодателю, а к продавцу имущества.

Лизингодатель — собственник имущества.

***Обязанности лизингополучателя:***

1. Использовать данное имущество в производственных целях.

2. Он должен бережно относиться к имуществу.

3. Риск случайной гибели несет лизингополучатель. Лизингодатель — это тот же кредитор, но дает он не деньги, а натуральное имущество.

4. Нести все расходы, связанные с содержанием имущества.

5. Вносить лизинговые платежи (арендные платежи). Лизинговые платежи связаны с выкупными платежами.

6. По окончании срока действия договора он должен возвратить имущество лизингодателю.

Если лизингодатель передаст возвращенное имущество в аренду, то это будет уже не договор лизинга, а договор аренды, т. к. *договор лизинга — это всегда инвестиционный договор*, по которому предполагается приобретение лизингодателем нового имущества.

**Договор лизинга может быть прекращен вследствие**: 1) гибели имущества; 2) истечении срока действия договора.

Наследники лизингодателя могут приобрести имущество в наследство только если они зарегистрированы в качестве предпринимателей. Если этой регистрации нет, то договор лизинга прекращается.

## § 7. Договор безвозмездного пользования (ссуды): общая характеристика

По **договору ссуды** одна сторона — ссудодатель — предоставляет другой стороне — ссудополучателю — имущество на безвозмездной основе во временное пользование и владение, а ссудополучатель обязан бережно относиться к нему и возвратить его в исправном состоянии (ст. 689 ГК РФ).

1. Договор ссуды всегда безвозмезден.

2. Договор ссуды может быть как реальным, так и консенсуальным (чаще реальный, но между юридическими лицами — консенсуальный).

**Общее с договором аренды:**

1. Имущество передается во владение и пользование.
2. Договор ссуды двусторонний.
3. Договор ссуды носит срочный характер.

**Стороны договора ссуды.**

В качестве ссудодателя может быть любое лицо, но некоторыми законами может быть предусмотрены ограничения (коммерческой организации не может предоставлять в безвозмездное пользование имущество своим руководителям).

В качестве ссудополучателя может быть любое лицо без ограничений.

**Предмет договора ссуды.**

В качестве предмета может выступать любая не потребляемая вещь, т. к. она подлежит возврату.

**Срок договора ссуды.**

Срок не относится к существенным условиям договора. Любая сторона может отказаться от договора. Но если срок указан, то он обязателен для арендодателя (ссудодатель). У ссудополучателя есть право на досрочное прекращение договора ссуды.

## Содержание договора ссуды

***Обязанности ссудодателя:***

1. Передать обещанное имущество (только в консенсуальном договоре).

2. Должен обеспечить надлежащее качество передаваемого имущества. Предмет должен быть пригоден для целей его приобретения. Если в предмете есть дефекты, то ссудодатель должен предупредить ссудополучателя о них. Если ссудодатель не предупредил о дефектах или сам о них не знал, то он должен нести ответственность за это. Ссудополучатель может требовать возмещения реального ущерба, устранения дефекта или он сам может устранить эти дефекты, но за счет ссудодателя.

3. Обязан предупредить ссудополучателя о правах третьих лиц на это имущество. Если ссудополучатель не знал о правах третьих лиц, то он может требовать расторжения договора и возмещения реального ущерба.

4. Ст. 697 ГК РФ: ссудодатель обязан возмещать ущерб за причиненный вред имуществу третьих лиц (вопрос о возможности применения этой статьи на практике является дискуссионным).

***Обязанности ссудополучателя:***

1. Использовать имущество целей по назначению. Если ссудопользователь использует имущество не по назначению, то ссудодатель может расторгнуть договор и потребовать возмещения любых убытков.

2. Бережно относиться к этому имуществу и не допускать его повреждения. Если эта обязанность нарушается ссудополучателем, то договор подлежит расторжению. Ссудополучатель отвечает за повреждение согласно принципу вины. За случайное повреждение он не отвечает и не несет риска случайной гибели.

**Исключения:**

- Если ссудополучатель передал это имущество юридическому лицу, то он несет риск случайной гибели.
- В случае гибели имущества ссудодателя в результате ситуации угрожающей гибелью ссудополучатель несет риск случайно гибели, т. к. у него был выбор спасения либо своего имущества, либо имущества ссудодателя.

3. Возвратить имущество в исправленном состоянии по истечении срока договора ссуды. Все расходы по содержанию имущества лежат на ссудополучателе. За естественный износ он не отвечает.

4. Все расходы, связанные с содержанием этого имущества, лежат на ссудополучателе.

## § 8. Договоры жилищного найма: общая характеристика

**Жилищный фонд** — это жилые дома, комнаты, расположенные на территории РФ.

Все жилые помещения должны быть зарегистрированы.

1. Собственник жилого помещения должен использовать его только по назначению, т. е. *для проживания.*

2. Собственник *не может перепланировывать* жилое помещение (переместить водопровод, туалетные комнаты и др.) самостоятельно. Это возможно только с разрешения комиссии. Если собственник уже совершил перепланировку, то он должен все вернуть в прежнее состояние за свой собственный счет. Если он откажется, то в судебном порядке выясняется, повлияла ли перепланировка на устройство всего дома.

3. Жилые помещения могут принадлежать *разным субъектам:*

- принадлежащие физическим лицам (частный жилищный фонд);
- принадлежащие юридическим лицам (частный жилищный фонд);
- принадлежащие муниципалитету (муниципальный жилищный фонд).

**Жилищный фонд:**

1. ***Частный:***

а) индивидуальный (квартира, дом);

б) коммерческий (предназначены для сдачи в наем).

Договор коммерческого жилищного найма урегулирован ГК и относится к тем же договорам аренды, ссуды и т. д.

По договору коммерческого жилищного найма, одна сторона — собственник или лицо, уполномоченное собственником, — обязуется представить жилое помещение другому лицу – нанимателю — за вознаграждение (ст. 671 ГК РФ).

2. ***Государственный.***

3. ***Муниципальный:***

а) жилищный фонд социального использования — для сдачи в наем малоимущим, нуждающимся гражданам;

б) специальные фонды (служебные помещения, общежитие).

4.**Частный жилищный фонд.**

**Характеристика:**

1. Консенсуальный.

2. Возмездный — жилье предоставляется за плату.

3. Срочный — жилье предоставляется на определенный срок (до 5 лет).

**Стороны договора**

**Наймодателем** может быть как гражданское, так и юридическое лицо. В качестве **нанимателя** могут выступать только граждане. Лица постоянно проживающие с нанимателем (семья) имеют право на пользование этим жилым помещением, но это право не является самостоятельным, оно производно от права нанимателя. Если это не устраивает их, то они могут перенять и обязанности нанимателя, заключенные по договору между ними, и наниматели становятся **сонанимателями.** Они ими 1) остаются и после смерти нанимателя, 2) или при расторжении брака.

**Предмет договора.**

1. Жилое помещение является предметом договора коммерческого жилищного найма.

2. Части жилого помещения не могут быть предметом договора.

3. Это жилье должно быть пригодно для постоянного проживания.

4. Это жилье должно быть в исправном состоянии.

5. Жилье должно быть изолированным (иметь самостоятельный выход).

**Содержание договора.**

***Обязанности наймодателя:***

1. Предоставить жилое помещение нанимателю.

2. Осуществлять капитальный ремонт (текущий ремонт осуществляет наниматель). Если наймодатель не осуществляет данную обязанность, то

наниматель может отказаться от договора либо сам осуществить ремонт за счет наймодателя.

3. Обеспечить нанимателю возможность пользоваться коммунальными услугами.

4. Обеспечить благоустройство территории.

***Обязанности нанимателя:***

1. Пользоваться жилым помещением только по прямому назначению.

2. Бережно относиться к жилому помещению. Если после предупреждения наниматель продолжает халтурно относиться к жилому помещению, то он полежит выселению с его семьей.

3. Производить текущий ремонт (побелка, покраска, вставление рам на окна).

4. Оплачивать жилое помещение и коммунальные услуги. Если просрочка оплаты превышает шесть месяцев, то наймодатель вправе выселить нанимателя. Если договор был заключен на один год, то наниматель в случае неуплаты в течение двух месяцев подряд оплаты подлежит выселению.

5. Не может переустраивать жилое помещение.

6. Сдать жилое помещение по истечении срока аренды в исправном состоянии.

***Права нанимателя:***

1. Пользоваться жилым помещением.

2. Вселять в жилое помещение свою семью. Вселение семьи возможно при согласии наймодателя. Исключение: вселение несовершеннолетних детей не требует согласия ни других членов семьи, ни наймодателя.

3. Сдавать жилое помещение в **поднаем**. Для этого требуется *согласие как членов семьи, так и наймодателя.*

4. Поселять временных жильцов. Они пользуются жильем безвозмездно. Период временного жительства не должен превышать шесть месяцев. Поселение временного жильца не требует согласия наймодателя.

5. Преимущественное право на перезаключение договора.

Если наймодатель по окончании срока договора больше не хочет сдавать жилье в наем, то договор не может состояться.

Если наймодатель и далее желает сдавать жилье в наем, но на других условиях, то наниматель имеет преимущественное право перезаключения договора, но на новых условиях. Преимущество перезаключения договора не означает, что наниматель имеет право требовать заключения договора на выгодных для него условиях.

## § 9. Договор социального жилищного найма: общая характеристика

Одна сторона — **наймодатель —** обязуется предоставить нанимателю **— малоимущему, нуждающемуся гражданину** — жилье для проживания.

Единого законодательно установленного понятия ***малоимущих*** не существует. В каждом субъекте РФ это определяется своими законами. У малоимущего не должно быть дорогого имущества (недвижимости, транспорта, земельного участка). Признание гражданина маломимущим осуществляется муниципальным органом власти.

Еще одно условие: малоимущий должен нуждаться в улучшении жилищных условий. Жилищный кодекс предусматривает **условные признания малоимущих нуждающимися:**

1. У них *нет жилых помещений* по договору социального жилищного найма.

2. Те лица, которые имеют жилые помещения социального жилищного найма, но *их площади очень малы.*

3. Те наниматели, у которых жилье пришло в ветхое состояние.

4. Те малоимущие, которые живут в *коммунальных квартирах*, в которых *живут еще больные люди* (психически больные, больные туберкулезом и т. д. – существует специальный перечень этих болезней).

Договор социального жилищного найма заключается на основании административного акта — решения муниципального органа.

**Предмет** договора определяется не свободно, а только согласно административному акту.

*Члены семьи* малоимущего гражданина — нанимателя приобретают *равное с ним право на жилье.* Это право не производное, а равное и самостоятельное.

Согласно ст. 609 Жилищного кодекса РФ: **член семьи нанимателя** — это супруг, дети и родители нанимателя, если они проживают совместно, а другие родственники могут быть признаны членами семьи, если они живут совместно с нанимателем и ведут общее хозяйство (поэтому иногда членами семьи *могут быть признаны и иные лица*).

**Форма договора.**

Договор социального жилого найма должен быть заключен *в письменной форме*, но не противопоказано и *устное заключение.*

Условия о сроке в данном договоре не предусмотрены. Найм — бессрочный. Наймодатель не может потребовать расторжения договора.

**Предмет договора.**

Жилое помещение, пригодное для постоянного проживания, должно быть изолированным. Члены семьи разного пола должны проживать в разных комнатах.

***Обязанности наймодателя:***

1. Предоставить жилое помещение, указанное в акте муниципального органа.

2. Предоставляемое жилое помещение должно быть пригодным для проживания.

3. Осуществлять капитальный ремонт. Если наймодатель не произвел капитальный ремонт, то наниматель может сделать ремонт сам, но с отнесением расходов на наймодателя.

***Обязанности нанимателя:***

1. Использовать жилье по назначению.

2. Бережно относиться к сохранению и содержанию жилья.

3. Оплачивать жилое помещение и коммунальные услуги. За просрочку оплаты устанавливается пеня. За неуплату в течение шести месяцев подряд нанимателя могут выселить, но с предоставлением другого жилья.

4. Содержать жилое помещение в исправном состоянии.

5. Не допускать самостоятельную перепланировку жилого помещения.

***Права нанимателя*** (ст. 67 ЖК РФ)**:**

1. Пользоваться жилым помещением.

2. Вселять других членов семьи. Исключение: вселение несовершеннолетних детей не требует согласия других членов семьи.

3. Сдавать жилье в поднаем, но с согласия наймодателя и всех членов семьи. Договор поднайма не может существовать без договора найма.

4. Право на размен жилого помещения — одна квартира разменивается на несколько других. Размен производится с согласия членов семьи наймодателя:

- право на обмен жилого помещения;
- право поселять временных жильцов, у временного жильца нет никаких прав и обязанностей, он живет безвозмездно;
- право на приватизацию жилья, члены семьи становятся собственниками общей долевой собственности, это возможно только при их согласии.

**Прекращение договора социального жилищного найма**

Наниматель может в любое время отказаться от договора социального жилого найма.

**У наймодателя расторжение договора может быть связано со следующими основаниями:**

1. Выселение производится с предоставлением другого жилого помещения (благоустроенного).

2. Выселение с представителем другого жилья.

3. Выселение без предоставляемого жилого помещения.

**Выселение с предоставлением другого благоустроенного жилья:**

1. Снос дома (выселение производится даже против воли нанимателей). Если в доме, который сносится, нанимателю принадлежала отдельная квартира, то новое жилье должно быть также квартирой. Площадь предоставляемого жилья должна быть не меньше того, которое сносится. Жилье должно предоставляться в соответствии с нормами предоставления.

2. Ветхость дома.

3. Если при капитальном ремонте или конструкции жилье «теряется» или перестает функционировать.

4. Перевод в нежилое.

**Выселение с предоставлением другого жилого (неблагоустроенного) жилья** производится при систематической неуплате коммунальных услуг. Если гражданин задерживает уплату коммунальных услуг шесть месяцев подряд, то его можно лишить ряда коммунальных услуг.

**Выселение без предоставления другого жилого помещения** происходит только при грубом нарушении своих обязанностей нанимателем.

1. Нарушение обязанности бережного отношения к жилью (выселение производится в судебном порядке).

2. Использование жилья не по назначению.

3. Нарушение нанимателем правил поведения.

4. Если наниматель произвел самовольную перепланировку, он должен вернуть все в прежнее состояние за свой счет.

Договор социального жилого найма может быть прекращен только в случаях, предусмотренных законом и по основаниям, указанным выше.

## § 10. Договор жилищного найма (специализированного фонда): общая характеристика

**Специализированный фонд:**

1) служебный жилой фонд;
2) общежитие;
3) маневренный жилой фонд;
4) жилой фонд для беженцев;
5) пансионаты.

**Служебный жилой фонд** предназначен для поселения лиц, состоящих в трудовых отношениях, — работодатель поселяет своих работников.

**Общежития:**

1) семейные;
2) коечной системы (для одиноких).

Общежитие предоставляется для учащихся или семей. Права нанимателя при этом значительно ограничены.

**Маневренный жилой фонд** — это дома, которые предоставляются на время капитального ремонта жильцам основного жилья (т. е. основное жилье ремонтируется, а жильцы живут в домах маневренного жилого фонда).

Жилье, которое предоставлено беженцам и вынужденным переселенцам.

**Отличия договора жилищного найма (специализируемого фонда) и договора социального жилищного найма:**

1. В этих домах специализированного фонда поселяются любые граждане, не только малоимущие. Важное условие: у него не должно быть жилья в этой местности (для служебного фонда).

2. Члены семьи нанимателя в договоре жилого найма специализированного фонда не имеют самостоятельных прав на это жилье. Исключение: в маневренном жилом фонде поселяются лица, находящиеся в состоянии, урегулированном договором социального жилого найма.

3. Прав у нанимателя по договору жилого найма специализированного фонда гораздо меньше, чем у нанимателя по договору социального жилого найма.

4. Если наниматель, проживающий в специальном фонде выселяется без предоставления другого жилья, то нанимателю по договору социального жилого найма предоставляется жилье при выселении.

Исключение:

1) наниматель — военнослужащий, погибший при исполнении своих обязанностей;

2) гражданин, проживающий в общежитии и вышедший на пенсию;

3) если гражданин заболел и его заболевание или инвалидность связаны с выполнением им своих трудовых обязанностей.

## § 11. Договор безвозмездного пользования имуществом: общая характеристика

**По договору безвозмездного пользования (договору 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).

Как и по договору аренды (ст. 606 ГК), легальное определение данного соглашения заключает в себе указание на другое, тождественное название – **договор ссуды.**

В ст. 689 ГК установлено правило, по которому безвозмездное пользование регулируется, кроме того, рядом норм об имущественном найме. Объясняется это прежде всего значительным сходством тех и других отношений[145]. *Существенное же различие* между ними чаще всего

[145] Кабалкин А. Договор безвозмездного пользования // Российская юстиция. 1997. № 10. С. 10.

усматривают *в безвозмездности одних и возмездности других.* При этом упомянутое правило перечисляет соответственно применяемые статьи. Они определяют объекты, передаваемые в пользование (ст. 607 ГК), срок договора (п. 1 и абз. 1 п. 2 ст. 610 ГК), некоторые обязанности пользователя (ст. 615 ГК), возможность признания договора возобновленным на неопределенный срок (п. 2 ст. 621 ГК), порядок распределения между сторонами затрат на отделимые и неотделимые улучшения полученного в пользование имущества (п. 1 и 2 ст. 623 ГК).

**Признаки договора ссуды.**

1. ***Консенсуальный*** или ***реальный*** (как дарение). Консенсуальный договор ссуды заключается в случаях, когда стороны оговаривают, что обязательство ссудодателя передать вещь в безвозмездное пользование возникает с момента заключения договора. В ситуациях, когда стороны устанавливают, что договор ссуды считается заключенным с момента передачи вещи в безвозмездное пользование, договор носит реальный характер.

2. Если договор консенсуальный, то он является *взаимным,* так как обязанности возникают у каждой из сторон. Если договор реальный, он является *одностороннеобязывающим:* обязанной стороной признается только ссудополучатель.

3. Безвозмездный.

**Стороны договора ссуды — *ссудодателем*** и ***ссудополучателем*** могут быть любые участники гражданского оборота. Однако закон особо выделяет нормы, относящиеся только к ссудодателю (ст. 690 ГК).

**Ссудодателем может быть:**

- собственник вещи;
- лица, управомоченные на то законом либо собственником. Например, в силу прямого указания закона (ст. 660 ГК) — арендатор предприятия вправе без согласия арендодателя предоставлять во временное пользование материальные ценности, входящие в состав имущества арендованного

предприятия. Что касается лица*, действующего с согласия собственника*, то оно может быть получено путем выдачи доверенности, совершения какой-либо иной сделки.

**Предмет**: существенные условия договора ссуды.

**Предметом договора безвозмездного пользования** (ст. 689 и 607 ГК) могут быть земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и иные имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и иные вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи).

В договоре должны быть указаны *данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче в качестве объекта договора*. При отсутствии таких сведений в договоре условие об объекте, подлежащем передаче, считается не согласованным сторонами, а соответствующий договор – не заключенным[146].

**Срок договора ссуды** бывает *определенным* и *неопределенным*. В случае если срок в договоре ссуды не определен, он считается заключенным на неопределенный срок. В этом случае отказ от договора ссуды осуществляется по правилам ст. 699 ГК РФ, в которой установлен единый месячный срок извещения о таком отказе как для движимого, так и для недвижимого имущества.

**Форма договора безвозмездного пользования** при отсутствии специальных установлений должна определяться *по общим правилам, сформулированным в гл. 9 ГК «Сделки».* В письменной форме договор заключается, если одной из сторон выступает юридическое лицо, а также между гражданами, когда стоимость предмета превышает не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда.

**Права и обязанности сторон по договору ссуды.**

***Обязанности ссудодателя:***

[146] Исрафилов И. Безвозмездное пользование недвижимым имуществом // Законность. 2000. № 12. С. 36.

1. Передать вещь ссудополучателю:

- в *состоянии, соответствующем условиям договора безвозмездного пользования и ее назначению* (то есть обеспечить исправное, не имеющее повреждений состояние передаваемой вещи);
- вещь должна быть предоставлена со *всеми ее принадлежностями* (ст. 135 ГК) и относящимися к ней документами (инструкцией по пользованию, техническим паспортом и т. п.). Иной порядок предоставления вещи может быть оговорен в договоре.

2. Ссудодатель при заключении договора *обязан предупредить ссудополучателя о любых правах третьих лиц на вещь*, передаваемую в безвозмездное пользование.

***Обязанности ссудополучателя:***

1. Пользоваться вещью в соответствии с условиями договора, а если они не определены, – в соответствии с назначением имущества.
2. Поддерживать полученную вещь в исправном состоянии.
3. Вернуть полученную вещь в том состоянии, в каком она была получена, «с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором» (ст. 689 ГК).
4. Без согласия *ссудодателя не передавать вещь третьим лицам* (ст. 696, 698 ГК).

**Ответственность сторон по договору ссуды.**

*Ответственность ссудодателя за недостатки вещи*, преданной в безвозмездное пользование, должна наступить за дефекты, которые виновно (умышленно или по грубой неосторожности) не были оговорены ссудодателем в процессе заключения договора. При иных обстоятельствах ответственность не наступает.

Выявление недостатков вещи ссудополучателем дает ему право по своему выбору определить одно из трех возможных последствий:

- потребовать от ссудодателя безвозмездного устранения недостатков вещи;

- возмещения своих расходов на устранение недостатков вещи;
- досрочного расторжения договора и возмещения понесенного реального ущерба.

# ГЛАВА 14. ДОГОВОРЫ ВЫПОЛНЕНИЯ РАБОТ

## § 1. Договор подряда: общая характеристика

**Договор подряда** — это соглашение, в силу которого одна сторона — *подрядчик* — обязуется выплатить работу и передать в собственность заказчика, а заказчик должен принять его и оплатить.

**Предметом** договора подряда является выполнение работы, но в отличие от трудового договора, важное значение имеет *материальный результат*. Заказчика волнует результат, процесс работы он не оплачивает. Необязательно создавать новую ведь, материальный результат может быть выражен и в переработке.

**Юридическая характеристика.**

1. Консенсуальный.

2. Двусторонний: права и обязанности распределены между обеими сторонами.

3. Возмездный: результат должен быть оплачен. Если работа выполнена бесплатно, то это не договор подряда.

4. Срочный: работа должна быть выполнена к конкретному сроку. Если в договоре не указан срок, то можно считать, что договор не заключен.

**Форма договора.**

Договор подряда должен быть заключен *в письменной форме.* Отсутствие письменной формы не влечет его недействительности.

**Стороны в договоре:**

**Подрядчик —** тот, кто выполняет работу. Он должен выполнять работу сам, если это прямо указано в договоре подряда.

**Субподрядчиков** может быть *несколько.* В договоре субподряда подрядчик выступает в качестве заказчика — **генеральный подрядчик.** Субподрядчики подчиняются генеральному подрядчику. Заказчик не может

предъявить требования к субподрядчику. В договоре субподряда за качество работы, за срок отвечает только генеральный подрядчик.

**Некоторые виды работ лицензируются,** поэтому подрядчиком в этих случаях может выступать только *организация, имеющая лицензию.*

Чаще всего **подрядчик** — это *предприниматель,* но им может быть и просто *гражданин* **(**если работа не требует лицензии).

**Предмет договора.**

Существует много мнений о предмете договора подряда. В этом договоре акцент сделан *на результат*, а не на сам процесс деятельности.

**Срок договора.**

Если срок установлен, то *работа должна быть исполнена к указанному сроку.* Отступление от указанного срока влечет ответить подрядчика.

**Содержание договора**

***Обязанности заказчика:***

1. Предоставить материал, из которого подрядчик должен изготовить материальный результат.

- Если материалы не годны для работы, а заказчик об этом не знает, то *подрядчик должен предупредить заказчика о качестве материала.*
- Если предупрежденный о негодности материала заказчик согласен на изготовление из этого материала, то *подрядчик не несет ответственности, заказчик в этом случае обязан оплатить работу.*
- Если же подрядчик не предупредил заказчика о негодности материала, то он *несет ответственность перед заказчиком.*

2. Оказать содействие подрядчику (ст. 718 ГК РФ).

3. Принять готовый результат (ст. 720 ГК РФ)

**До принятия результата заказчик может отказаться от результата** (от своего заказа). Но он должен **возместить подрядчику расходы**. Заказчик должен оплатить работу подрядчика и возместить ему ущерб, вызванный напрасной работой. Этот ущерб не должен превышать определенной

нормы — не свыше разницы первоначальной цены и уже выплаченной суммы.

Например: 800.000 – 200.000 = 600.000 рублей,

т. к. если бы он выполнил работу до конца, он получил бы 800.000 рублей.

*Отказаться от готового результата у заказчика нет права.*

4. Оплатить готовый результат (ст. 711 ГК РФ).

Оплата должна быть согласованна. Для этого составляется **смета,** которая проверяется подрядчиком. В некоторых случаях невозможно составить смету. В этих случаях смета носит примерных характер.

***Обязанности подрядчика:***

1. Выполнить работу, указанную заказчиком — в точном соответствии с указаниями заказчика.

2. Выполнить работу за свой риск. Риск целиком и полностью лежит на подрядчике.

3. Выполнить работу в определенный срок. Возможно установление внутридоговорных сроков. Подрядчик несет ответственность за нарушение внутридоговорных сроков.

Если сроки нарушены, то заказчик может:

1) установить иные сроки сдачи;

2) требовать уменьшения цены договора;

3) отказаться от договора, в этом случае он не обязан оплачивать работу.

4. Выполнить работу качественно. Из некачественного материала выполнить качественную работу невозможно. Следовательно, *подрядчик отвечает и за качество работы, и за качество материала.*

- Если некачественный материал передан заказчику, то подрядчик должен предупредить заказчика. Заказчик не специалист, поэтому ответственность за качество материала лежит на подрядчике.

- Когда работа выполнена и результат передается заказчику, последний должен осмотреть результат работы. В случае наличия дефектов он может

*заявить требования об исправлении этих дефектов*, но предъявлять эти требования нужно при приемке результата.

- В случае наличия скрытых дефектов, ответственность несет подрядчик. Если этот дефект устраняется, то подрядчик должен устранить дефекты за свой счет. Заказчик может сам устранить дефекты и требовать возмещения расходов на устранение дефектов. А также он может требовать уменьшения цены работы или отказаться от договора.
- Заказчик может требовать переделки работы, если ему не понравился результат. Подрядчик в этом случае должен удовлетворить требование заказчика за свой счет. Эти требования заказчик может предъявить в течение двух лет после принятия результата.

5. Обязан вернуть остаток материала.

## § 2. Договор бытового подряда: общая характеристика

**Договор бытового подряда** — это разновидность договора подряда с особенностью в субъектном составе. В качестве подрядчика выступает предприниматель или коммерческая организация, специализирующаяся на выполнении работ. В качестве заказчика выступает *потребитель.*

**Договор бытового подряда** — это публичный договор, что следует из особенности субъективного состава.

**Стороны** в данном договоре являются неравными — неравные права, экономической обязанности. Экономически слабой стороной в данном случае выступает потребитель. На подрядчика возлагаются дополнительные обязанности.

Правовая основа данного договора: ГК, Закон «О защите прав потребителей».

***Дополнительные обязанности подрядчика:***

1. Предоставить заказчику информацию. Эта информация должна быть достоверной и полной. Если информация окажется не полной, то наступает ответственность за подрядчика.

2. Повышенная ответственность за материал заказчика. Если эти материалы будут утрачены или испорчены, то ответственность возлагается на подрядчика независимо от вины. Он должен будет возместить *двойную стоимость материала* — повышенная ответственность (в случае утраты и несохранения материала у подрядчика).

3. Повышенная ответственность за нарушение сроков выполнения работы:

1) заказчик с подрядчиком могут установить новый срок;

2) заказчик может потребовать передачи ему невыполненной работы ему с целью передачи этой работы другому подрядчику. Все расходы по передаче невыполненной работы лежат на подрядчике, нарушившем срок;

3) в случае, когда у заказчика пропал интерес к результату работы, то он может отказаться от договора;

4) за допущенную просрочку устанавливается неустойка в размере трех процентов от стоимости выполненной работы за каждый просроченный день. Неустойка не должна превышать стоимости заказа.

4. Ответственность за ненадлежащее качество работы.

Если заказчик обнаружил дефект в работе, то он вправе требовать устранения дефектов.

За время устранения дефектов начисляется неустойка. Заказчик может требовать полной переделки работы за счет подрядчики. Заказчик может требовать уменьшения цены или отказаться от работы. В последнем случае подрядчик не получает вознаграждения.

Эти требования могут быть заявлены не позднее двух лет после приемки работы. Однако, если в выполненной работе обнаружился существенный дефект, то заказчик вправе потребовать устранения дефекта в течение *десяти лет.* Этот дефект должен быть *устранен в двадцатидневный*

*срок.* Если в этот срок дефект не будет устранен, то заказчик может предъявить другие требования.

***Дополнительные права заказчика:***

Может в любое время отказаться от договора. Если заказчик отказывается по причинам, не связанным с ненадлежащим поведением подрядчика, то заказчик должен возместить эти затраты.

## § 3. Договор строительного подряда: общая характеристика

**Договор строительного подряда**: одна сторона обязуется построить новый объект и (или) выполнить комплекс работ и передать результат заказчику, а заказчик обязуется принять и оплатить результат.

**Особенности договора.**

**Объект договора** — капитальное строительство, создание нового объекта.

- В данном случае в первую очередь нужно решить вопрос с земельным участком, на котором будет строиться новый объект.
- Строительство нового объекта затрагивает также общественный интерес: должна быть проведена экологическая экспертиза.
- У заказчика должна быть хорошо проработанная техническая проектная документация.

Все эти вопросы должны быть предварительно проработаны, поэтому в данном случае действует большое количество нормативных правовых актов (Строительные нормы и правила (СНИПы)).

Чтобы заключить договор строительного подряда, у заказчика должна быть *проектно-сметная документация*. В генеральной смете отражаются все затраты на строительство нового объекта.

Договор строительного подряда должен заключаться *в результате проведенного конкурса* — получения **тендера.**

Заказчик либо сам проводит конкурс, либо получает этот вопрос специальной организации, занимающейся решением этих вопросов.

По истечении сроков конкурса комиссия вскрывает конверты, зачитывает предложения и заносит их в протоколы. Комиссия выбирает лучшее из них, которое выдвинула какая-либо организация.

**Цель этого конкурса:** получить наиболее *выгодного контрагента.*

Договор строительного подряда — это разновидность договора бытового подряда — срочный, двусторонний, возмездный.

**Стороны договора**

В качестве **заказчика** может выступать *либо гражданин, либо предприятие.* Но чаще всего ими выступают *юридические лица.* Заказчик является инвестором, но может быть и так, что инвестором является другая фирма.

**Подрядчик** — это лицо, *выигравшее конкурс.* Одна строительная организация не в силах построить один новый объект. Подрядчик, выигравший конкурс, чаще всего является генеральным подрядчиком. Он выполняет не всю работу. Он *без согласия заказчика* заключает **договор субподряда.** В данном случае в качестве заказчика выступает генеральный подрядчик. В свою очередь субподрядчик может при необходимости заключить также договор субподряда. Заказчик знает только генерального подрядчика. Субподрядчик несет ответственность перед генеральным подрядчиком.

**Предмет договора.**

Строительство нового объекта или совершение капитального ремонта.

Предмет определяется проектно-сметной документацией. Обязательно наличие рабочих чертежей. Если в проектной документации окажутся пробелы, которые могут быть восполнены резервными средствами в десять процентов от общей суммы, то изменения в смету не вносятся. Резервные средства предусматриваются в любой смете.

Договор строительного подряда *срочный*. В нем определяется начальный, промежуточный и конечный сроки.

За каждый этап работы генеральный подрядчик несет ответственность.

**Содержание договора**

***Обязанности заказчика:***

1. Предоставить подрядчику фронт работ.

2. Предоставить организации проектно-сметную документацию: передаются детализированные планы и чертежи на первый год. Невозможно и нельзя предоставить чертежи на всю работу сразу, т. к. составление чертежей зависит от определенных этапов.

3. Оказывать содействие подрядчику. За нарушение этой обязанности не предусмотрено ответственности.

Если подрядчик не справился с работой к сроку в связи с тем, что заказчик не оказал ему содействия, то подрядчик не должен уплачивать неустойку.

4. Финансировать строительство.

- Оплата производится периодическими платежами.
- Окончательный расчет производится в течение двух месяцев с момента сдачи объекта. Основная же сумма выплачивается в качестве периодических платежей.
- Если заказчик не выплачивает периодически платежей, то подрядчик вправе прекратить выполнение работ.
- Если же задерживается выплата окончательного расчета, то действует норма ст. 395 ГК РФ — неустойка за каждый день просрочки.

5. Предоставить некоторые материалы.

- Составляется график предоставления этих материалов. За нарушение этой обязанности *заказчик выплачивает сумму просрочки.*
- Если предоставленные материалы оказались ненадлежащего качества, то подрядчик имеет право на возмещение этих убытков (если подрядчик не знал и должен был знать).

•Если же подрядчик выполнил работу, заведомо зная о ненадлежащем качестве предоставленных материалов, то подрядчик не может требовать возмещения расходов.

6**. Принять готовый объект.**

Подрядчик извещает заказчика о готовом результате работы. Заказчик создает приемочную комиссию из числа своих представителей, специалистов, представителей государственной власти.

**Недоделки** — это те работы, которые предусмотрены сметой, но не выполнены.

**Недостаток** — это работа, выполненная с нарушением сметы.

•По итогам проверки создается *акт о сдаче-приемки* (в этом акте указываются недостатки и недоделки).

•Пока акт сдачи-приемки объекта не составлен, риск случайной гибели несет подрядчик. Однако, в ГК предусмотрена возможность подписания акта одной стороной. А заказчику предоставлено право оспаривать данный акт, в судебном порядке, в противном случае акт имеет юридическую силу. Это чаще всего связано с невозможностью заказчика оплатить работу подрядчика.

***Обязанности подрядчика:***

1. Выполнять работы в соответствии с проектно-сметной документацией. Она включает в себя генеральный план. Необходимо наличие детализированных чертежей.

С изменением обстоятельств и условий возможно изменение проектно-сметной документации. Однако это возможно только если изменение сметы влечет удорожание более чем на десять процентов.

Некоторые части сметы могут содержать дефекты. При обнаружении дефектов субподрядчик должен приостановить работу и сообщить о них подрядчику. Подрядчик в свою очередь должен сообщить о дефектах проектировщику. Последний должен пересмотреть документы в течение

десяти дней. Если проектировщик в течение десяти дней не внесет изменения, то подрядчик может взыскать убытки с заказчика.

2. Выполнять работу на свой риск. Риск в случае гибели лежит на подрядчике. За гибель материалов, оборудования заказчика подрядчика не несет ответственности. Риск подрядчика заключается в том, что он не получит вознаграждения за работу.

Исключение составляют случаи, когда в гибели виновен заказчик или если он допустил просрочку в принятии готового объекта.

3. Выполнять работу *своим иждивением* (материалы).

4. Выполнить работу *в установленные сроки*.

Срок окончания работы зависит от технической документации. Кроме этого срока в договоре строительного подряда обычно устанавливаются сроки сдачи документов определенных этапов.

5. Выполнять работу качественно.

- Заказчик должен обеспечить текущий контроль.
- В случае обнаружения дефектов после приемки объекта подрядчик несет ответственность в течение пяти лет. Это не срок исходной давности, это претензионный срок — он начинает течь не с момента обнаружения дефекта, а с момента принятия объектов. Срок исходной давности — с момента обнаружения дефекта, и он установлен в три года.

Подрядчик должен *возместить убытки*, причиненные заказчику в случае устранения обнаруженных дефектов.

**Недоделки** — это невыполнения тех работ, которые были предусмотрены сметой. Эти работы выполняются *за счет подрядчиков*.

- Если прекратилось или приостановилось строительство здания, в состав которых входит в объект долевого строительства (ОДС) и при этом есть достаточные основания полагать, что в предусмотренный срок строительство не будет завершено.
- Существенное изменение проектной документации строящегося здания, если у дольщика есть достаточные основания полагать, что общая

площадь объекта долевого строительства будет существенно изменена (как в сторону увеличения, так и уменьшения) при изменении назначения **общего имущества** и нежилого помещения, входящих в состав здания.

- При невыполнении застройщиком обязанности устранить недостатки.
- Если обнаружены существенные нарушения качества работы.
- В случае расторжения договора по любому из этих оснований дольщик вправе потребовать от застройщика возврата всех уплаченных сумм, а также уплаты на эти суммы проценты в размере одной трети со ставки рефинансирования. Эти проценты начисляются с момента поступления денежных средств застройщику.

Риски случайной гибели или повреждения объекта долевого строительства распределяются между сторонами так же, как и по договору подряда ст. (705 ГК РФ).

# ГЛАВА 15. ДОГОВОРЫ ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

В советское время данная группа договоров не была широко распространена. Большинство услуг были изъяты из оборота. Услуги были, но законодатель регулировал лишь наиболее распространенные.

С переходом к рыночной экономике появилась необходимость урегулирования данных услуг на законном уровне.

Гл. 39 ГК РФ (общие нормы). Специальные нормы содержатся в федеральных законах.

**Услуга** — это деятельность, требующая затрат; это работа, которая может и не сопровождаться получением материального результата.

Такой подход связан с существованием неразрывной связи нематериальных услуг с личностью оказывающего их лица[147]. В договоре подряда результат – это объект гражданско-правовых отношений. В юридической литературе практически бесспорным признаком, отличающим услуги, оказываемые по договору возмездного оказания услуг, от работ, выполняемых по договору подряда, называют *отсутствие овеществленного результата при оказании услуг*[148].

В договоре оказания услуг *результат не может отчуждаться от исполнения*. Этот результат не имеет смысла самостоятельно.

По договору об оказании услуг одно лицо — *исполнитель* — обязуется в соответствии с указаниями другой стороны — *заказчика* — выполнить определенную работу, а заказчик обязан оплатить ее (ст. 779 ГК РФ).

**Характеристика договора:**

1. Услуга: результат является самим процессом. Заказчик обязан оплатить услугу в любом случае.
2. Всегда консенсуальный. Реальным быть не может.
3. Всегда возмездный.
4. Двусторонний.

---

[147] Синюкова Е. Коммерческие споры: договоры подряда и возмездного оказания услуг // Корпоративный юрист. 2009. № 7. С. 34 - 37.

[148] Попова А. К. Услуга (оказание услуг) как объект гражданских прав // Юридический мир. 2016. № 8. С. 32.

- Если работа выполнена, то заказчик должен ее оплатить. Размер оплаты определяется в договоре или устанавливается в специальных правилах.

- Если услуга не оказана по вине заказчика, то заказчик обязан оплатить данную сумму.

- Если услуга оказана не в полном объеме, то оплате подлежит определенная часть.

Вопрос о том, является ли цена существенным условием договора возмездного оказания услуг, дискуссионен в юридической науке и практике. Позиция ВАС РФ в отношении рассматриваемого вопроса высказана в Определении от 11 февраля 2009 г. № 292/09. Так, ВАС РФ указал, что из содержания ст. 779 и 781 ГК РФ следует, что существенными условиями, названными в законе для договора возмездного оказания услуг, являются предмет и цена[149]. Такой подход воспринят многими судами. Однако до настоящего времени единой позиции по данному вопросу судами не выработано[150].

- Если услуга не оказана по вине исполнителя, то он ничего не получает и обязан возместить убытки.

- Договор об оказании услуг не может быть исполнен (насильно) принудительно, поэтому в данном случае должны быть возмещены убытки. Если исполнитель отказывается исполнять договор, то он должен возместить убытки в полном размере.

- Если отказался заказчик, то с него взимается только та сумма, которая потрачена исполнителем для подготовки исполнения договора.

- Если исполнить договор невозможно по объективным причинам, то возмещаются только те затраты, которые получены в результате подготовки договора.

---

[149] Определение Высшего Арбитражного Суда РФ от 11 февраля 2009 г. № 292/09 по делу № А45-2265/2008-37/66 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

[150] Дорохова Н. А. Антикризисный комментарий к главе 39 «Возмездное оказание услуг» Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). М.: ЭкООнис, 2011. С. 23.

# ГЛАВА 16. ДОГОВОРЫ В СФЕРЕ ПЕРЕВОЗКИ И ИНЫХ ТРАНСПОРТНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

## § 1. Договор перевозки грузов: общая характеристика

Транспортные услуги широко распространены в стране. **Виды транспорта:**

1) воздушный;

2) морской;

3) речной;

4) автомобильный;

5) железнодорожный.

**Договор перевозки грузов** — это договор, по которому одна сторона — *перевозчик* — обязуется доставить вверенный ему груз в указанное отправителем место назначения и выдать его указанному лицу, а отправитель обязуется оплатить перевозку.

Перевозчик должен перевезти вверенный ему груз — *договор реальный.*

Прежде чем заключить данный договор, необходимо пройти преддоговорную стадию. Преддоговорные отношения регулируются ведомственным заказчиком.

Преддоговорные отношения наиболее широко регламентированы Федеральным законом от 10 января 2003 г. № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (УЖТ).

1. Организация, которая хочет заключить договор перевозки, подает заявку, в которой указан *вид транспорта,* необходимый для перевозки, *объем груза* и *направление груза*. Заявки принимаются транспортными организациями. Заявка предоставляется в двух экземплярах. Она должна быть подана заблаговременно — не менее чем за десять дней до отправки.

2. Принятие, согласование заявки – это уже юридические отношения, в результате которых появляются юридические права и обязанности. В силу этой заявки у транспортной организации появляется обязанность предоставить необходимые виды транспорта для перевозки, а заказчик должен предоставить груз для перевозки. Стороны несут обязательства по отношению друг к другу.

**Транспортные уставы** предусматривают и ответственность сторон за невыполнение своих обязанностей.

В УЖТ ответственность исключается в случае действия непредвиденных обстоятельств.

Ответственность за невыполнение этих обязательств из заявок наступает во всех случаях за исключением случаев, предусмотренных в законе.

3. Договор перевозки заключается путем заполнения транспортной накладной (этот документ заполняется обеими сторонами). В ней определяется *наименование станции*, куда направляется груз, *объем груза*. Никакой иной договор не существует.

Накладная определяется договором.

*Заполнение накладной предполагает заключение договора перевозки*: обе стороны исполнили свои обязанности. Накладная следует вместе с грузом.

Грузовая квитанция остается у отправителя груза.

**Характеристика договора:**

1. Это договор оказания услуг.

2. Это договор реальный. Большинство договоров об оказании услуг – консенсуальные (чартер в морском транспорте).

3. Это договор разовый. Договор перевозки заключается на доставку груза. Он действует в течение дозаправки груза и его получения.

4. Договор об организации перевозки: консенсуальный отправитель постоянно действует с одной транспортной организацией.

5. Это всегда возмездный договор.

**Стороны в договоре перевозки.**

**Отправитель** — это физическое или юридическое лицо, которое нуждается в отправке груза. В большинстве случаев отправитель отправляет груз не самому себе, а другому лицу.

**Получатель** — это третья сторона в договоре перевозки в большинстве случаев отправитель и получатель – это разные лица. У него самостоятельные права и обязанности. В заключении договора перевозки он не участвует, но это — третье лицо, у которого возникают свои интересы. Он может требовать привлечения перевозчика к ответственности.

Договор перевозки чаще всего заключается в пользу третьего лица. Этот договор может быть со множественностью лиц на стороне перевозчика — *прямые перевозки* (один и тот же вид транспорта, но разные транспортные организации. *Смешанные перевозки* — разные виды транспорта.

*Прямая смешанная перевозка* — по единому документу, но разными транспортными организациями и разными видами транспорта.

**Содержание договора перевозки.**

***Обязанности перевозчика:***

1. Доставить принятый груз в указанное место назначения.

В случае невозможности исполнения договора: перевозчик должен предупредить о невозможности доставки груза в место назначения и выполнить указания отправителя. В случае невозможности связи с отправителем перевозчик может реализовать груз и передать полученные средства получателю.

2. Доставить груз в определенный срок.

- Срок должен быть определен в договоре, или в законе (исчисляется по правилам).

•Перевозчик несет ограниченную ответственность за просрочку. Например, двадцать пять процентов за час просрочки – на воздушном транспорте.

•Если груз испортился, то перевозчик должен уплатить также убытки.

•Если просрочка превышает *тридцать дней*, то груз считается утраченным. Получатель требует *полного возмещения убытков*. Если по истечении тридцати дней груз *найдется*, то *получатель имеет право отказаться от груза*. Если же получатель сохранил интерес, то он может получить груз, вернув стоимость переводчику с учетом штрафа.

3. Доставить груз в целости и сохранности.

За недостачу груза перевозчик несет ответственность. Если это произошло не по вине перевозчика, то недостача должна быть обнаружена при получении груза. В противном случае перевозчик не должен доказывать свою невиновность. Перевозчик отвечает по принципу вины.

В некоторых случаях предусматривается презумпция невиновности перевозчика:

•Если испорченный груз поступил в исправном контейнере — пломбы оказались ненарушенными.

•Если груз следовал в сопровождении представителя.

Эти правила относятся только к железнодорожному автономному транспорту.

## Общая и частная авария на морском и речном транспорте

**Авария** — это несчастный случай. В морском или речном транспорте под аварией понимаются *убытки вызванные утратой или повреждением груза.*

•Если эти убытки вызваны целенаправленными действиям при чрезвычайных ситуациях для спасения самого судна, то эти убытки – общая авария.

•Если убытки возникли не в результате (частная авария) сознательной деятельности членов экипажа, не по их воле, то убытки для ремонта, задержки, снятия с мели считаются *частной аварией.*

•Все убытки, которые относятся к общей аварии, распределяются между всеми участниками данной перевозки. Сумма этих убытков определяется специальной комиссией **— диспанса —** которая формируется при прибытии судна в местоназначение.

•Убытки, не относящиеся к общей аварии, являются частной аварией. Их возмещает виновное лицо. Если виновного лица нет, то убытки не возмещаются. По пропорции 1 млн. — общая авария.

50 млн — стоимость грузов.

50/100 млн — стоимость судна.

•Если при получении груза получателем обнаружены недостатки, то должен быть составлен *коммерческий акт*. Его составляет переводчик. Если груз уже вывезен и недостатки обнаружены позже, то доказать виновность перевозчика невозможно.

•Если перезвозчик отказывается составлять коммерческий акт, то получатель может подать жалобу в вышестоящий орган.

Перевозчик отвечает в виде стоимости испорченного груза — возмещается только реальный ущерб.

4. Выдать груз указанному лицу. Груз должен быть выдан лицу, указанному в договоре. В случае переадресовки груза, он должен быть доставлен указанному в данном документе лицу.

***Обязанности отправителя***

1. Указать действительно отправляемый груз.

Наименование груза должно соответствовать его действительному содержанию. В случае несоответствия наименования груза отправитель отвечает за неблагоприятные последствия (возмещает убытки и штраф в 5-кратном размере).

2. Участвовать в погрузке.

3. Заполнить графы транспортной накладной, указать особые свойства груза.

4. Оплатить перевозку.

Как правило, оплата производится *авансом.* Если оплата не произведена, то перевозчик может не отправлять груз. За простой груз отправитель несет штраф в размере геометрической прогрессии.

Если в договоре предусмотрено, что провозную плату будет осуществлять получатель, то *оплата должна быть произведена при получении груза.*

***Права и обязанности получателя:***

**Получатель** — это третья сторона, третье лицо. У него есть право требовать недостачи груза.

Обязанности:

1. Получить груз.

Получатель обязан получить все грузы, которые пришли на его адрес. Даже те, которые он не заказывал.

- Если груз доставлен в таком состоянии, когда его невозможно использовать по назначению, то получатель имеет право отказаться от получения груза (единственный случай, когда получатель может отказаться от принятия груза).

2. Вывезти груз с территории станции или порта. При «невывезке» груза, начиная со второго дня, начисляется штраф — плата за хранение.

## § 2. Договор перевозки пассажиров и багажа: общая характеристика

Согласно договору перевозки пассажиров, одна сторона — *транспортная организация* — обязуется доставить пассажира в определенное место, а пассажир обязуется оплатить.

**Характеристика:**

- Это консенсуальный договор – договор заключается с момента покупки билета.
- Это двусторонний, возмездный договор – обязательно должна быть произведена оплата за перевозку пассажира и багажа.

**Содержание договора**

***Обязанности перевозчика:***

1. Отправить пассажира своевременно — в точном соответствии с расписанием. За задержку транспортная организация несет ответственность: штраф три процента от стоимости билета за каждый час задержки — на автотранспорте; в воздушном транспорте — двадцать процентов.

2. Предоставить место.

- Если предоставляется более дорогое место, то пассажир не обязан дополнительно оплачивать (при вине транспортной организации).
- Если предоставляется худшее место, то ему выплачивается разница.

3. Доставить пассажира в указанный срок. Досрочная доставка допускается. В случае нарушения срока доставки транспортная организация несет ответственность: уплата неустойки.

4. Доставить в целости и сохранности.

Транспортное средство — это средство повышенной опасности. Поэтому транспортная организация несет ответственность за здоровье пассажира, но только при перевозке.

Транспортные организации отвечают за вред, причиненный здоровью пассажира. Если с причиненным увечьем человек теряет трудоспособность, то ему выплачивается полный заработок. Если потерял пятьдесят процентов трудоспособности, выплачивается пятьдесят процентов среднего заработка.

**Ручная кладь** — это багаж пассажира. Если она погибла, то ее стоимость возмещается пассажиру. На воздушном транспорте возмещение вреда, причиненного пассажиру, производится не транспортной организацией, *а страховщиком,* с которым транспортная организация

заключила договор обязательного страхования. Если пассажиру причинен вред здоровью, то учитывается степень тяжести повреждения.

5. При вынужденной остановке транспортная организация должна обеспечить пассажира ночлегом, питанием.

***Обязанности пассажира:***

1. Приобрести билет.

Бесплатный проезд не допускается. Существует категория лиц, которые не платят за проезд, за них оплату производит другое лицо.

- Если человек едет без билета и его поймали, то он должен оплатить стоимость билета и штраф (административная ответственность).

2. Соблюдать правила, установленные на данном транспорте, правила поведения, обращения с имуществом.

***Права пассажира:***

1. Имеет право отказаться от договора в одностороннем порядке.

В этом случае, если он сдаст билет за определенное количество времени, то ему должны вернуть полную стоимость билета.

2. Право на опоздание.

- Если опоздание не превышает трех часов, то его должны отправить по этому же билету без доплаты.

3. Право на досрочную отправку. Если есть свободные места на транспорте, то по этому билету пассажиру может быть предоставлено место.

4. Право прервать проезд. В этом случае он может сдать билет и получить оставшуюся сумму.

5. Сделать остановку в пути. В течение *десяти дней* он может остаться на остановке. После этого он может следовать далее по этому же билету.

6. Право провозить с собой ручную кладь. За ручную кладь ответственность несет сам пассажир.

7. Отправлять багаж. Это должно быть такое имущество, которое перевозится тем же транспортным средством (в качестве доказательства

выступает *квитанция),* но отправить багаж может только пассажир. При этом срок доставки багажа совпадает со сроком доставки пассажира.

8. Провезти с собой безвозмездно одного ребенка. Если провозятся два ребенка одного возраста, то на второго приобретается билет.

В соответствии с п. 12 ст. 3 Федерального закона от 19 июля 2011 г. №247-ФЗ «О социальных гарантиях сотрудникам органов внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»[151] *расходы на проезд сотрудников к избранному месту жительства и перевозку до 20 тонн личного имущества в контейнерах железнодорожным транспортом*, а там, где нет железнодорожного транспорта, другими видами транспорта (за исключением воздушного при перевозке личного имущества) либо расходы на перевозку личного имущества в отдельном вагоне, багажом или мелкой отправкой, но не выше стоимости перевозки в контейнере возмещаются в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации[152]:

1) сотрудникам, переезжающим на иное место жительства в связи с переводом на новое место службы в другой населенный пункт по решению Президента Российской Федерации или руководителя федерального органа исполнительной власти в сфере внутренних дел, руководителя иного федерального органа исполнительной власти, в котором проходят службу сотрудники, или уполномоченного ими руководителя, и членам их семей;

2) сотрудникам, проходившим службу в районах Крайнего Севера, приравненных к ним местностях и других местностях с неблагоприятными климатическими или экологическими условиями, в том числе отдаленных

[151] Собрание законодательства Российской Федерации. 2011. № 30 (Ч. 1). Ст. 4595.

[152] См.: Об утверждении Правил возмещения расходов на проезд и провоз багажа к избранному месту жительства сотрудникам органов внутренних дел, выплаты денежной компенсации расходов на проезд в санаторно-курортные или оздоровительные организации гражданам Российской Федерации, уволенным со службы в органах внутренних дел, и членам их семей, а также проезда членов семьи и родителей погибшего (умершего) сотрудника органов внутренних дел к месту его погребения, находящемуся за пределами территории Российской Федерации: Постановление Правительства РФ от 30.12.2011 № 1229 // Собрание законодательства Российской Федерации. 2012. № 1. Ст. 210.

или за пределами территории Российской Федерации и переезжающим на избранное место жительства в связи с увольнением со службы в органах внутренних дел, и членам их семей.

**Претензии и иски на транспорт**

Для разрешения споров установлен претензионный порядок – прежде чем обращаться в суд, необходимо предъявить претензию перевозчику. К претензии он должен приложить документы о стоимости груза, квитанцию. Претензия содержит те же требования, что и в иске.

Если наоборот, перевозчик предъявляет требования к пассажиру, то претензии не нужно – обращение сразу в суд.

В остальных случаях нужна претензия.

Эти претензии могут быть предъявлены в течение огромного времени: *на железнодорожном транспорте* — в течение шести месяцев. Если претензия не принята, то обращаться в суд бесполезно – нарушение установленного претензионного порядка.

*На воздушном, водном, автотранспорте* — претензию можно предъявить в течение срока иск давности.

Транспортная организация должна рассмотреть заявленную претензию в течение тридцати дней с момента ее предъявления.

Если по истечении этого срока нет ответа от транспортной организации, то это означает, что перевозчик не признал вины. В этом случае клиент может обратиться в суд. Обязательность предварительной подачи претензии означает, что право на иск возникает с момента рассмотрения претензии и отказа в ее удовлетворении либо истечения срока ответа на претензию, если он не был дан лицом, подавшим претензию[153].

[153] В то же время практика по данному вопросу неоднородна. Так, ВАС РФ предлагает рассматривать по существу иски, по которым пропущена претензионная давность, но не пропущена исковая давность (п. 9 постановления Пленума ВАС РФ от 25 января 2001 г. № 1 «О некоторых вопросах практики применения Транспортного устава железных дорог Российской Федерации»), а в некоторых случаях оставляет их без рассмотрения (постановления Президиума ВАС РФ от 22 июля 2003 г. №3309/03) / цит. по Кириллова М. Я., Крашенинников П. В. Сроки в гражданском праве. Исковая давность. М.: Статут, 2007. С. 36.

Если претензионный порядок нарушен по вине самого перевозчика, по исковому заявлению должно быть принято к рассмотрению по существу (Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 22.06.2021 № 18).

Если речь идет о споре нарушения претензионного порядка, и о споре по существу, то суды должны сначала решить вопрос о нарушении претензионного порядка.

## § 3. Договор транспортной экспедиции: общая характеристика

**Экспедиция** — лат. «отправляю».

**Договор транспортной экспедиции** — это договор об оказании услуг, по которой одна сторона – *экспедитор* — обязуется совершить определенные действия, связанные с отправкой груза по заказу другой стороны — клиента — а последний обязуется оплатить данную услугу.

Но услуга заключается не в перевозке, а связанная с отправкой, заключением документации.

**Характеристика:**

1. Договор транспортной экспедиции — консенсуальный (сначала необходимо его заключить, а потом исполнить).

2. Возмездный.

3. Двусторонний.

4. Срочный — заключается на определенный срок.

Экспедитор — либо организация, либо гражданин. Деятельность лицензируемая. Экспедитор просматривает заявку, и если эти данные его устраивают, то он подписывает заявку (подписанная заявка — это и есть договор).

## Содержание договора

***Обязанности клиента:***

1. Направить экспедитору правдивую и полную информацию.

2. Выдать доверенность.

3. Обеспечить экспедитора денежными средствами.

4. Выплатить вознаграждение.

За нарушение этих обязанностей установлены санкции. Так, клиент должен возместить экспедитору убытки, которые последний понес за невыдачу доверенности. За невыплату вознаграждения — штраф в размере 0,1% от суммы вознаграждения.

***Обязанности экспедитора:***

1. Выполнять поручение клиента.

2. Выполнять все обязанности в установленные сроки.

3. Отвечать за сохранность груза (ФЗ РФ от 30 июня 2003 г. № 87-ФЗ «Об экспедиционной деятельности»).

**Претензии и иски.**

Прежде чем подать иск в суд, необходимо подать претензию экспедитору, который в течение тридцати дней должен ответить.

# ГЛАВА 17. ДОГОВОРЫ В СФЕРЕ ЗАЕМНЫХ И РАСЧЕТНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

## § 1. Договор займа: общая характеристика

**Договор займа** — это договор об оказании услуг, в силу которого кредитор — *заимодавец* — передает другой стороне — *должнику* — определенную сумму денег или вещей, определенных родовыми признаками в собственность, а должник должен возвратить через какое-то время такую же сумму денег или количество вещей, определяемых родовыми признаками.

**Характеристика договора:**

1. Реальный договор — с момента передачи.

2. Односторонний договор.

3. Возмездный, безвозмездный.

- Если договор **беспроцентный,** то он безвозмезден. Если договор займа заключается между гражданами не для предпринимательской деятельности и сумма займа не превышает пятидесяти МРОТ[154], то договор займа считается безвозмездным.

4. Срочный (исполнить в течение тридцати дней с момента предъявления требования).

**Форма договора.**

Если сумма займа больше десяти МРОТ — письменная форма. Несоблюдение письменной формы не влечет недействительности договора.

В остальных случаях необходимы *долговые расписки.*

**Стороны:**

Любые граждане и юридические лица, не являющиеся кредитными организациями.

[154] Минимальный размер оплаты труда (МРОТ) — это законодательно установленный минимум оплаты труда в месяц. МРОТ применяется для регулирования оплаты труда и определения размеров пособий по временной нетрудоспособности, по беременности и родам, а также для иных целей обязательного социального страхования (ст. 3 Федерального закона от 19.06.2000 № 82-ФЗ).

Государственные органы, государственные бюджетные учреждения не могут заключать договор займа.

Особенность: *односторонний договор*.

**Содержание договора займа**

***Обязанности должника:***

1. Если указана **цель** договора займа, то должник обязан исполнить занятое имущество только на указанные цели. Если это нарушено, то займодавец может потребовать вернуть занятое.

2. Предоставить обеспечение. (Если речь идет о крупной сумме, или лица не известны). Это обеспечение должно действовать в течение всего срока договора займа.

3. Возвратить сумму долга или вещь, определенную родовыми признаками.

- Если договор безвозмездный, то возврат суммы может быть произведет досрочно; если договор возмезден — досрочно можно вернуть только с согласия кредитора (т. к. в последнем случае кредитор теряет проценты от суммы займа).
- Если кредитор не принимает сумму займа по истечении срока, то должник может вернуть сумму внесением в депозит (в этом случае за просрочку должник не несет ответственности, т. к. виноват кредитор).
- За просрочку должник выплачивает неустойку (мера ответственности). Долг должен быть возвращен в срок *тридцать дней* с момента предъявления требования.
- Проценты за просрочу начисляется **только** на сумму долга, а не на проценты, выплачиваемые должником как плату за услугу.

4. Возвратить долг в установленный срок. Если проценты не установлены в договоре, то их размер исчисляется согласно ставке рефинансирования в данной местности.

Например, должник просрочил и вернул долг суммой, равной десяти тысячам рублей. За это время неустойка равна трем тысячам рублей. При

погашении долга сначала выплачивается три тысячи рублей, затем семь тысяч рублей. В итоге у должника остается долг *три тысячи рублей*. Проценты на проценты не начисляются. На оставшуюся сумму начисляются проценты и за пользование, и за просрочку.

## § 2. Кредитные договоры: общая характеристика

**Кредитный договор** — это соглашение, по которому одна сторона — *банк*, иная кредитная организация — обязуется перечислить должнику — *клиенту* — сумму денег в количестве и на условиях, предусмотренных договором, а должник в установленный срок должен возвратить долг и уплатить проценты.

**Кредитный договор** — договор займа, трансформированный из бытовой сферы в предпринимательскую сферу.

**Отличия от договора займа:**

1. Кредитный договор – консенсуальный (заключается в письменной форме и возникает с момента подписания его сторонами).

2. Двусторонний договор.

3. Договор займа может быть натурным, а кредитный договор – только денежный.

4. Договор займа может быть как возмездным, так и безвозмездным; кредитный договор — только возмездным.

5. Договор займа может носить или не носить целевой характер; кредитный договор – всегда целевой.

6. Договор займа может быть обеспеченным; кредитный договор всегда должен быть обеспеченным (залогом, поручительством).

По существу, *кредитный договор* — разновидность договора займа.

### Порядок заключения кредитного договора

Кредитный договор всегда должен быть заключен в письменной форме. Клиент подает заявку, которую изучают специалисты банка. Если при

проверке заявки специалисты придут к выводу о нецелесообразности, то в выдаче кредита отказывается.

**Стороны кредитного договора.**

1. Должником может быть любое физическое или юридическое лицо. Чаще всего кредитный договор заключается с юридическим лицом для конкретных целей.

2. В качестве кредитора выступают банки. Платежи свыше 100 тыс. руб. осуществляются только в безналичной форме путем списания со счета.

3. Кредитные организации (кооперативы).

**Содержание кредитного договора**

***Обязанности кредитора (кредитные организации):***

**Перечислить** на счет должника обусловленную договором сумму.

В основном передача осуществляется в безналичной форме, перечислением на ссудный счет. Но не на расчетный счет должника, т. к. в этом случае эта сумма «смешается» со средствами должника.

В некоторых случаях закон разрешает кредитору не выдавать клиенту кредит:

1) если должник оказался банкротом;

2) если у банка окажутся сведения о том, что в указанный срок деньги должникам не будут возвращены.

***Обязанности должника:***

1. Предоставить обеспечение (заложенное имущество как правило, недвижимость; поручительство, банк, гарантия).

Это обеспечение должно действовать в течение всего действия договора.

Если обеспечение исчезло (погибло), то банк может требовать возврата долга досрочно.

2. Получить заем по целевому назначению. Кредит должен быть использован только на предусмотренные в кредитном договоре цели, поэтому в кредитном договоре могут быть предусмотрены способы контроля

(отчеты, предоставляемые должником; проверка бухгалтерской отчетности банком).

Кредитная линия: общая сумма кредита перечисляется по определенным частям на определенные сроки, и проценты исчисляются в соответствии с этим.

3. Вернуть сумму долга с процентами.

В первую очередь погашаются проценты, так как проценты на проценты не начисляются.

**Виды процентов.**

1. Проценты как плата за услугу.
2. Проценты как мера ответственности за нарушение, допущенное должником (ст. 395 ГК РФ), начисляются только на сумму долга.

Банк, предоставляя кредиты, должен указать все выплаты, которые должен уплатить должник. Все выплаты должны быть включены в проценты как плату.

## § 3. Договор факторинга: общая характеристика

Факторинг встречается только в банковской деятельности.

**Договор факторинга** — это договор об оказании банковских услуг, по которому одна сторона – финансовый агент, банк или иная кредитная организация – передает или обязуется передать определенную денежную сумму в обмен на денежное обязательство другой стороне – должнику.

Кредитор продает денежное обязательство банку. В результате происходит смена кредитора, должник должен не кредитору, а банку.

Сторонами в этом договоре является банк и кредитор (клиент).

**Природа договора:** договор факторинга — самостоятельный договор. В советское время этот договор не получил у нас распространения.

**Характеристика договора:**

1. Может быть как реальным, так и консенсуальным.

2. Возмездный (банк получает доход в виде разницы между тем, что он платит и тем, что ему должен уплатить должник).

3.Алеаторный (как страхование, рента). Доход может получить, но можно его и не получать. При покупке банком денежного обязательства должника к нему переходит риск.

4. Двусторонний. Для заключения этого договора банку нужна лицензия. Другая разновидность банковского факторинга: когда денежное обязательство должника выступает в качестве обеспечения.

**Содержание договора.**

**Клиент —** инициатор договора.

***Обязанности клиента:***

1. Передать денежное обязательство должника (продать, уступить банку) банку. Кредитором становится банк.

2. Передать обязательство — юридически действительное.

3. Известить должника о том, что теперь должник платит не кредитору, а банку. В противном случае у должника есть право отказать в уплате по требованию банка.

**Банк** — финансовый агент.

***Обязанности банка:***

1. Заплатить за то обязательство, которое ему передается. Размер этой оплаты зависит от деловых обыкновений (обычно: от семидесяти до девяносто процентов).

2. Вернуть деньги при определенных обстоятельствах должнику:

1) если банк не заплатил еще клиенту;

2) если банк знал, что клиент своих обязанностей не исполнил.

## § 4. Договор банковского счета: общая характеристика

**Договор банковского счета** — это договор, в силу которого банк обязуется принимать и зачислять денежные средства, поступающие на счет клиенту, а также выполнять поручения клиента по производству расчетов, а клиент обязуется оплачивать услуги банка.

Наличными можно заплатить до ста тысяч рублей. Свыше — только безналично, в противном случае – штраф.

Правовая основа: Положение Банка России от 24.12.2004 № 266-П, Инструкция Банка России от 14.09.2006 № 28-И. При открытии счета юридическим лицом должны быть представлены соответствующие документы: о регистрации на каждого заявителя об открытии счета заводится *досье*. После этого заключается договор.

Банк может отказать в заключении договора только в случае отсутствия некоторых документов.

**Счета:**

1) расчетные (коммерческим организациям);

2) бюджетные (организациям, которые получают средства из бюджета);

3) корреспондентские;

4) специальные;

5) счета, необходимые для того, чтобы кредиторы получали с них расчеты (например, судебные приставы) – депозитные и другие.

Этот договор не является публичным.

Договор банковского счета — *бессрочный, двусторонний*; считается заключенным не с момента подписания, а с момента регистрации.

**Содержание договора.**

***Обязанности клиента:***

1. Помещать денежную выручку на счет (хранить в банке).

2. Оплачивать услуги банка.

3. Соблюдать правила, действующие в банке (правила расчетов, кредитования, возврата).

***Обязанности банка:***

1. Принимать средства, поступающие на счет.

2. Выполнять распоряжения клиента не позднее следующего дня. (Но только если у клиента есть деньги на счете). Если на счете не хватает средств, то банк выплачивает выплаты в порядке определенной очередности:

1) по исполнительным документам (распоряжения о комиссии, исполнительный лист, о возмещении вреда здоровью);

2) по исполнительным листам о заработной плате и алиментам;

3) платежи в бюджет, внебюджетные фонды или платежи по заработной плате;

4) платежи в бюджет, которые не вошли в третью очередь;

5) по исполнительным документам другим кредиторам;

6) платежи по платежным документам по требованию кредитора.

3. Оплачивать пользование чужими деньгами. Банк извлекает прибыль.

4. Не давать списывать со счета клиента деньги без его распоряжения.

Банк не является собственником денег клиента. Поэтому для того, чтобы осуществлять с ними операции, он должен получить акцепт клиента.

5. Соблюдать банковскую тайну.

## § 5. Расчеты в безналичном порядке: общая характеристика

Безналичные расчеты предполагают обязательное участие банка.

Нормы, регулирующие расчетные отношения — строго императивные. Регулируются Положением ЦБР от 3 октября 2002 г. № 2-П «О безналичных расчетах в Российской Федерации».

**Расчеты платежными поручениями:**

1 – договор банковского счета;

2 – корреспондентский счет;

3 – МФО.

Плательщик в платежном поручении просит банк со своего счета снять деньги и перечислить в банк получателя. При получении платежного поручения банк плательщика должен в первую очередь сверить подписи с образцами, которые находятся у него (при заключении с плательщиком договора банковского счета).

Если нет корреспондентского счета, то деньги перечисляются межфилиальными отделениями (МФО).

В каждом субъекте РФ есть территориальные отделения **ЦБ**, с которыми банки связаны корреспондентскими счетами. Именно с этих счетов осуществляются расчеты в случае, если нет корреспондентского счета непосредственно между банками плательщика и получателя.

Между банками плательщика и получателя должен быть корреспондентский счет. При получении от банка плательщика распоряжения банк получателя списывает с корреспондентского счета деньги на счет получателя.

Наличие непосредственного корреспондентского счета между банками плательщика и получателя свидетельствует о том, что эти банки крупные, надежные. Далеко не все банки могут себе позволить это, т. к. наличие такого корреспондентского счета предполагает то, что должна существовать сумма, которая используется только для этих целей.

**Расчеты по инкассо** (расчетными требованиям — платежными требованиями).

Получатель направляет своему банку платежное требование, в котором указывается счет плательщика, с которым должны быть сняты деньги. В доказательство того, что между плательщиком и получателем исполнены условия договора, получатель должен представить в свой банк документы, свидетельствующие об исполнении. Эти документы должны быть отправлены банку плательщика. Банк плательщика прежде, чем осуществить

расчет, должен получить акцепт самого плательщика (это должно быть произведено в течение трех дней).

При отсутствии акцепта плательщика документы возвращаются банку получателя.

**Безакцептная оплата — исключение из правила:**

- Если обоснованием требования являются исполнительные документы.
- Если эта форма оплаты предусмотрена в законе.
- Если стороны заключили гражданско-правовой договор, и в нем предусмотрено, что расчеты будут осуществляться в безакцептном порядке.

**Недостаток:** получатель лишен уверенности, что он получит деньги своевременно, – ущемление прав.

**Расчеты аккредитивами**

1 – счет плательщика;

2 – счет получателя;

3 – аккредитив.

**Аккредитив** — это сумма денег, которые нужно перечислить получателю. Плательщик направляет своему банку аккредитивное поручение.

При поступлении денег со счета плательщика (1) в аккредитив (3), получатель исполняет основной договор (отгружает товар и т. п.). После исполнения договора получатель предъявляет документы, приложив их к счету, своему банку. Банк списывает деньги с аккредитива на счет получателя.

Если плательщик выставил аккредитив, а получатель еще не готов исполнить обязанности по основному договору, то деньги возвращаются плательщику. В этом случае плательщик может взыскать с получателя (2) (неустойку) за использование аккредитива.

**Расчеты чеками:**

1 – чекодержатель;

2- чекодатель.

**Чек** — это приказ банку оплатить сумму.

- Чековые книжки выдаются чекодателю банком, в котором у него открыт счет. В этой книжке указывается *лимит* выдачи.
- Чекодержатель должен проверить, кем выдан чек. В чековой книжке указываются образцы подписей.
- Чекодержатель может передать чек другому лицу (Например, своему кредитору).
- Выдача чека не является выполнением платежа.

# ГЛАВА 18. ДОГОВОРЫ ПОРУЧЕНИЯ, КОМИССИЯ. АГЕНТСКИЙ ДОГОВОР. ДОГОВОР ДОВЕРИТЕЛЬНОГО УПРАВЛЕНИЯ ИМУЩЕСТВОМ

## § 1. Договор поручения: общая характеристика

**Договор поручения** — это договор, в силу которого одна сторона — *поверенный* — обязуется совершить определенные юридические действия от имени, по поручению и за счет другой стороны — *доверителя*, а доверитель обязуется принять на себя все последствия действий, совершенных доверителем.

Поверенный — посредник. Права и обязанности наступают для доверителя. Он действует не для себя.

Действия органа юридического лица – действия самого лица.

Между юридическим лицом и его органом нет поручения. Но когда, например, в суде ведется дело, то от имени юридического лица может выступать поверенный.

**Договоры поручения** — это распространенные договоры, они существуют и в бытовых отношениях, и в предпринимательской деятельности.

Необходимо отмечать поверенных от иных лиц (адвокатов и иных специалистов). Адвокат действует по договору об оказании услуг.

Поверенный не является субъектом.

**Характеристика договора поручения:**

1. Двусторонний.

2. Договор об оказании услуг.

3. Особый – требует доверительных отношений. Одна сторона действует, а права и обязанности наступают для другого. Если доверие прекращается, то договор может быть расторгнут (фидуциарный договор).

4. Либо возмездный, либо безвозмездный.

5. Всегда срочный договор (не более трех лет).

6. Консенсуальный (сначала нужно заключить договор).

**Форма договора.**

На договоре поручителя распространяются общие правила оформления сделок.

Для того чтобы договор мог быть исполнен, необходимо наличие доверенности (обязательно в письменной форме), в которой указывается кому и что доверяется. Без доверенности поверенный может совершить только незначительные действия. Доверенность не может существовать в устной форме. Но доверенность может быть выдана только на срок не более трех лет.

Исключение: управление имуществом за рубежом доверенность может действовать бессрочно.

Доверенность должна быть *нотариально удостоверена*.

**Стороны договора.**

Сторонами договора поручения выступают доверитель и поверенный, который действует на основании доверенности.

**Содержание договора.**

***Обязанности поверенного:***

1. Действовать лично – совершать эти доверенные действия лично.

Если в силу возникших обстоятельств поверенный не в состоянии действовать лично, то:

а) стороны могут указать в договоре субститута (заменитель). В этом случае поверенный ни за что не отвечает;

б) он может подыскать себе субститута и сообщить об этом доверителю. Поверенный в этом случае отвечает за выбор, за действия этого субститута он не несет ответственности.

в) он заменился и не сообщил доверителю. В этом случае он отвечает и за ненадлежащий выбор, и за действия субститута.

2. Предоставлять информацию доверителю.

3. Должен передать доверителю все то, что он получил по договору поручения.

4. После выполнения поручения он должен предоставить отчет, к которому он должен приложить документы о расходах, понесенных им при выполнении поручения.

Если в течение *тридцати дней* не будет возражений на отчет, то он считается принятым.

***Обязанности доверителя:***

1. Выдавать доверенность.

2. Предоставить средства для расходов.

3. Возместить все расходы, понесенные поверенным.

4. Принять последствия юридических действий, совершенных поверенным (последствия могут быть как выгодными, так и не выгодными).

**Прекращение договора поручения**

Договор поручения может быть как с указанием срока, так и без указания срока.

В любом случае сторона может отказаться от договора. Данный договор не носит предпринимательского характера.

- Если поверенный отказывается в такой момент, когда доверитель не может самостоятельно позаботиться о своем интересе другим способом и он несет убытки, то доверитель может взыскать эти убытки с поверенного.
- Если поверенный признан недееспособным, ограниченно дееспособным, то договор прекращается автоматически, т. к. недееспособное лицо не может совершать юридические действия.
- Если поверенный умер, то договор прекращается. Обязанности поверенного не могут перейти к его наследникам, т. к. договор не предполагает правопреемства. Если умирает доверитель, то его наследники могут пользоваться услугами того же поверенного.
-

## § 2. Обязательство, возникающее из ведения чужого дела без поручения: общая характеристика

Эти обязательства существуют с римского права.

По гражданскому законодательству обязательство, возникающее из ведения чужого дела без поручителя, может возникнуть только при наличии определенных условий:

1. Лицо должно действовать безо всякой обязанности перед другим лицом.

2. Тот, кто действует в чужих интересах (**гестор)**, не имеет обязанностей, т. к. должен заботиться о чужом интересе.

3. Гестор должен исходить из очевидной или вероятной заинтересованности другого лица.

4. Нельзя действовать вопреки прямому запрету другого лица – заинтересованного лица.

**Исключения:**

- Если гестор спасает жизнь или здоровье третьего лица.
- Если гестор содержит какое-либо лицо, а заинтересованное лицо запрещает содержать это лицо (например, гражданин выгнал своего старого отца из дома, а сосед приютил его отца и содержит его вопреки воле гражданина), гестор может взыскать сумму содержания.
- Если третье лицо не возникает против действий гестора, то считается, что между ними заключен договор поручения.

5. Гестор, действующий в интересах третьего лица, должен действовать внимательно и с заботой.

Третье лицо должно возместить расходы гестора *независимо* от того, достиг ли он положительного результата (т. к. в этом случае гестор заботился как о своей собственности). Если эти действия повлекли положительные результаты, то гестору должно быть вознаграждение.

Если третье лицо отказало гестору в вознаграждении, при этом получив выгоду или сэкономив в расходах, то имеет место неосновательного обогащения. Он должен возместить расходы гестору.

**Содержание договора.**

Гестор имеет право на вознаграждение. Этот договор нельзя считать односторонним.

***Обязанности гестора:***

- Если он не взялся за дело, то он не может бросить его. Иначе он не может получить вознаграждение.
- Если он **получил доходы** от имущества, то он **должен передать их хозяину.**

## § 3. Договор комиссии: общая характеристика

**Договор комиссии**: одна сторона — *комиссионер* — обязуется по поручению, за счет и в интересах другой стороны — *комитента* — совершать определенные юридические действия, а комитент должен выплатить ему вознаграждение.

**Разница между договором поручения и договором комиссии:**

1. По договору поручителя поверенный обязуется совершать широкий круг юридических действий; по договору комиссии — только несколько сделок.

2. Договор поручителя — либо возмездный, либо безвозмездный; договор комиссии — всегда возмездный.

3. Поверенный действует от имени доверителя и не несет самостоятельных обязанностей; комиссионер в договоре комиссии действует от своего имени.

**Характеристика договора:**

1) двусторонний договор;

2) консенсуальный договор;

3) возмездный (т. к. чаще всего комиссионер — предприниматель);

4) как срочный, так и бессрочный.

В отличие от договора поручителя, в договоре комиссии нет особого доверия. Договор поручителя же строится прежде всего на началах доверия.

Договор комиссии широко распространен в мире. Следствие развития рыночной экономики. *Сфера договора комиссии: оборот товара, рынок.*

Договор комиссии **не** может быть применен при продаже недвижимости, т. к. у комиссионера нет права собственности на эту недвижимость, которая не может быть зарегистрирована.

**Предмет договора** — заключение сделок.

**Сторонами договора** являются комитент и комиссионер. ***Комитентом*** может быть любое лицо без ограничений. В качестве ***комиссионера*** может быть предприниматель (чаще всего). Не предприниматель может быть комиссионером (очень редко). Комиссионером может быть и специальная коммерческая организация.

Если договор не указан, то он считается бессрочным. И комиссионер, и комитент в этом случае может отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону *за тридцать дней.*

Если договор заключен с указанием срока, то комитент может отказаться от договора, но он должен выплатить вознаграждение и возместить убытки комиссионеру. Комиссионер же **не** может отказаться от договора.

**Содержание договора.**

***Обязанности комиссионера:***

1. Выполнять то, что ему поручено.

Комиссионер может заключить договор субкомиссии и без согласования комитета, т. к. в любом случае перед комитентом отвечает только **сам** комиссионер. Между субкомиссионером и комитентом нет договорных отношений.

2. Должен действовать наиболее экономичным, выгодным для комитента способом.

Выполнение этой обязанности обеспечивается заинтересованностью комиссионера.

Доход от выгодной работы между комиссионером и комитентом делится поровну между ними.

Комиссионер должен сделать запрос о дальнейших действиях у комитента в случае, если способ не выгоден. Он должен быть выплатить убытки комитенту, если не докажет, что в данной ситуации другим способом действовать было нельзя (т. к. повлекло бы более крупные убытки).

Если в договоре была оговорена цена, а комиссионер купил по более высокой цене то комитент может отказаться от принятия товара. Но если комиссионер примет на себя разницу, то комитент должен будет принять товар.

3. Заботиться об интересах комитента.

В договоре комиссии очень важна сторона, с которой комиссионер заключает договор, выполняя поручение комитента.

- Если это лицо не выполняет свои обязанности по заключенному договору, то страдают интересы комитента. В этом случае комиссионер за действия этого лица не отвечает, с него нельзя взыскать убытки — он выполнил свои обязанности. В некоторых случаях комиссионер все же отвечает:

1) ручательство комиссионера за исполнение сделки третьим лицом не является разновидностью поручительства. Если он поручился за действия третьего лица (это особое поручительство: комиссионер ручается за действия третьего лица перед комитентом. Особенность: возмездное поручительство – комитент должен вознаградить комиссионера;

2) если он не проявил заботливость и сделал неверный выбор (ненадлежащий выбор).

•Если третье лицо не выполняет своих обязанностей, то комиссионер должен немедленно уведомить об этом комитента, и передать комитенту все права по договору с третьим лицом (но не обязанности). Они остаются у комиссионера.

4. Выполнив поручение, должен предоставить отчет.

В отчете он должен привести перечень расходов, которые он понес, выполняя договор комиссии.

5. Не заключать договор комиссии с другими лицами.

***Обязанности комитента:***

1. Не давать поручения другим лицам.

Комиссионер может требовать, чтобы комитент не поручал другим лицам те или иные действия, т. н. комиссионер работает за деньги.

В случае если комитент нарушит это условие, то комиссионер может расторгнуть договор.

2. Предоставить **средства** комиссионеру для выполнения договора комиссии.

3. Выплатить вознаграждение.

4. Если комитент досрочно расторгает договор с комиссионером, то он должен распорядиться в сжатые сроки своим имуществом, которое приобретено по поручению комиссионера (за две недели). Он должен освободить комиссионера от обязанности хранить имущество. В противном случае комиссионер может требовать возмещения расходов на хранение.

5. Рассмотреть отчет и в тридцатидневный срок подать на него возражения.

**Прекращение договора комиссии**

Зависит от того, как заключен договор: с указанием срока или без указания срока. В последнем случае комиссионер сохраняет право на получение вознаграждения за тот период, пока он выполнял договор комиссии. Комитент должен возместить расходы, которые понес комиссионер, выполняя договор комиссии.

- В случае если договор расторгается по инициативе комиссионера, то он должен предупредить комитента за *тридцать дней* до этого.
- Если договор заключен с указанием срока, то стороны должны возместить убытки. Комитент может отказаться от своих поручений, но в этом случае он должен возместить убытки. То же самое — комиссионер.
- Если договор комиссии прекращается по необходимым обстоятельствам (смерть комиссионера, недееспособность, признание комиссионера банкротом).

## § 4. Агентский договор: общая характеристика

**Агентский договор:** одна сторона — *агент* — обязуется по поручению и за счет другой стороны — *принципала* — совершать юридическое и иное действие за вознаграждение.

Агент по данному договору может действовать и как поверенный (по договору поручителю), и как комиссионер (ко договору комиссии).

И по договору поручителя, и по договору комиссии необходимо указание конкретных действий, которые должны совершить стороны. Сфера применения агентского договора намного шире. Агент может действовать как по договору поручителя, так и по договору комиссии.

Например, РАО (Российское Авторское Общество) действует по агентскому договору. По этому договору можно исполнить не только юридические, но и фактические действия. Договор поручителя и договор комиссии фактических действий не охватывает.

**Стороны договора.**

Агентский договор могут заключать как юридические лица в качестве *принципала*, так и физические лица (например: композитор, автор драматург, писатель).

Не обязательно чтобы они были предпринимателями.

**Агентами** также могут быть как юридические, так и физические лица; предприниматели или непредприниматели.

**Форма договора.**

Агентский договор должен быть заключен в *простой письменной форме.* Если он не облечен в письменную форму, то он не заключен. Дополнительных требований к форме нет (не обязательна регистрация договора).

**Содержание договора.**

***Обязанности агента:***

1. Совершать действия (не эпизодические действия, а определенные). Определенность – все, что способствует интересам принципала.

Принципал **не** может ссылаться на то, что он не давал поручения совершать действия конкретно (например, защищать права принципала, т. е. определенность – это определить направление действий).

Любое действие агента по данному направлению означает, что он исполняет свои обязанности.

Агент может привлечь субагента — других лиц. С принципалом субагента ничего не связывает. Агент отвечает перед принципалом за все действия субагентов, как будто он выполнял эти действия лично.

2. Заботиться об интересах принципала.

3. Все полученное он должен передать принципалу.

4. Не должен заключать договор агентируя с другими лицами.

***Обязанности принципала:***

1. Не может давать поручения другим лицам.

2. Обеспечить агента необходимыми средствами, т. к. все, что делает агент, направлено на выгоду принципала.

3. Выплатить вознаграждение агенту. Договор агентируемого – всегда возмездный даже в случае, если это прямо не предусмотрено в договоре. В последнем случае размер вознаграждения определяется по ст. 424 ГК РФ.

4. Принять все исполненное агентом.

*Прекращение агентского договора* осуществляется также и в договоре комиссии. Если принципал умер или ликвидирован, то агент действует для правопреемников.

## § 5. Договор доверительного управления имуществом (ДДУ): общая характеристика

Доверительная собственность возникла в средневековой Англии. Расцепленное право собственности: собственником является одно лицо, а доходы поступают другому лицу. В России ДДУ появился в 1995 г.

**Суть ДДУ:** собственник, который не может управлять своей собственностью, передает другому лицу это имущество в управление, а другое лицо обязано управлять, получать доходы и передавать их собственнику имущества.

**ДДУ** — это договор, по которому одна сторона — *учредитель* — передает другой стороне — *доверительному управляющему* (ДУ) — определенный имущественный комплекс, а ДУ обязуется доходы, полученные от управителя, передавать учредителю или лицу, указанному учредителем за вознаграждение (ст. 1012 ГК РФ).

**Характеристика:**

1. Договор об оказании услуг.

2. Договор реальный (пока имущество не передано ДУ договор не заключен).

3. Всегда возмездный.

4. Договор носит доверительный характер (личный). Если ДУ не может лично управлять имуществом, то договор прекращается (фидуциарный договор).

5. Срочный договор (договор должен быть заключен на срок не более пяти лет, если законом не предусмотрено иное). Если пять лет истекает и ни

одна из сторон не отказывается от договора, то договор считается возобновленным на тот же срок.

**Форма договора.**

ДДУ должен быть вручен в письменной форме, нарушение которой ведет к недействительности договора. Если в доверительном договоре предметом является недвижимость, то договор также подлежит государственной регистрации. При этом в едином государственном реестре указывается обременение права собственности. Отсутствие регистрации ведет к недействительности договора.

**Стороны договора.**

**Учредитель** является **собственником** имущества. Государственные унитарные предприятия и муниципальные учреждения быть учредителями не могут. Учредителем может быть и физическое, и юридическое лицо, и муниципальное образование, и государство (как орган).

В некоторых случаях в качестве учредителей могут выступать **не** *собственники:*

1. Органы опеки и попечительства заключают ДДУ с имуществом лица, не достигшего возраста восемнадцать лет в случае, если законные представители погибли, признаны безвестно отсутствующими.

2. Исполнительное завещание (пока наследники не определены, имуществом управляет исполнительный завещатель).

**Доверительный управляющий** – предприниматель.

**Прекращение ДДУ.**

- ДДУ носит *личный характер*, поэтому предусмотрено основание прекращения договора как невозможность управления.
- Если ДУ отказался от договора, то договор прекращается. При этом он имеет право на вознаграждение за тот период, когда имущество находилось в его управлении.
- Если ДУ утратил дееспособность, признан ограниченно дееспособным, безвестно отсутствующим, то договор прекращается.

- Учредитель может в любое время прекратить договорные отношения с ДУ. Он должен выплатить при этом ДУ вознаграждение за весь срок, на который был заключен договор.
- ДДУ прекращается в результате, если учредитель обанкротился. В этом случае кредиторы могут налагать взыскание на это имущество.
- ДДУ прекращается **смертью ДУ.**

# ГЛАВА 19. ДОГОВОР СТРАХОВАНИЯ

## § 1. Договор страхования: общая характеристика

**Страхование** — от слова «страх».

Эдвард Лойд (1707 г.) предложил капиталистам сделку страхования. С тех пор существует страхование, а компания «Лойд» является одной из самых крупных в мире (коммерческое страхование).

С экономической точки зрения **страхование** — это разложение убытков на несколько лиц, широкий круг страхователей.

**Сегодня существует несколько видов страхования.**

I. По объекту:

а) *имущественное;*

б) *личное* (страхование жизни и здоровья)

II. По

а) *обязательное;*

б) *добровольное.*

(а): — военнослужащие.

Разновидностью (а) является государственное страхование — за счет государственного бюджета (судьи, прокуроры, сотрудники полиции и др.).

III. По субъектам:

а) *коммерческое* (в этом случает страхование выходит дороже);

б) *взаимное* (общество взаимного страхования) – дешевле (а). В РФ этот вид страхования не распространен в большом объеме.

**Договор страхования** является основанием возникновения страховых правоотношений.

По договору страхования одна сторона — *страховщик* — обязуется возместить другой стороне — *страхователю* — убытки, вызванные страховым случаем, а вторая сторона осуществляет страховые взносы.

**Характеристика договора:**

1. Условный. Наличие условия — обязательное условие. Договор страхования вступает в силу независимо от наступления страхового случая. Наступление страхового случая не влияет на действительность (недействительность) договора.

2. Двусторонний.

3. Возмездный (не эквивалентно-возмездный) – существует риск. Стороны находятся не в равном положении.

4. Всегда срочный.

5. Рисковый.

**Порядок заключения, форма договора**

Перед заключением договора необходимо произвести расчеты, подсчеты.

Страховая компания должна иметь *лицензию* на каждый вид страхования.

Гражданин подает *заявление* в страховую компанию. Некоторые авторы рассматривают это заявление как оферту, но это неправильно, т. к. в заявлении нет существенных условий, на которых будет заключен договор.

**Страховая компания** направляет гражданину страховой полис — это и будет *офертой,* т. к. в нем содержатся существенные условия.

Гражданин должен заполнить анкету.

- Если гражданин согласен с условиями, закрепленными в страховом полисе, то он принимает его.
- Если он не согласен, то он возвращает страховой полис — следовательно, договор не заключен.
- Договор страхования вступает в силу только с момента внесения страхователем страхового взноса, поэтому договор страхования — реальный договор. Но в законе или в договоре может быть предусмотрено иное. В этом случае договор консенсуальный.

Договор страхования – договор об оказании услуг. Причем эта услуга — возмездная.

**Предмет договора.**

**Предметом** страхования является *интерес:* и в имущественном, и в личном страховании.

**Стороны договора.**

**Страховщик —** страховая компания, всегда юридическое лицо. Граждане и предприниматели не могут быть страховщиками, они могут быть лишь страховщиками, агентами. Лицензия выдается только юридическим лицам.

Взаимное страхование осуществляется взаимными страховщиками.

**Страхователь** – гражданин, юридическое лицо.

Гражданин должен быть дееспособным. На стороне страхователя может выступать *выгодоприобретатели* (бенефициары). При наступлении страхового случая страховщик должен выплатить деньги гражданину – страхователю либо иному лицу, указанному страхователем.

**Застрахованное лицо:**

1) страховщик;
2) страхователь;
3) заинтересованное лицо;
4) выгодополучатель.

Выгодоприобретатель при имущественном страховании должны иметь обязательно самостоятельный интерес. Если нет интереса, то нет и выгодоприобретателя.

**Содержание договора.**

***Обязанности страхователя:***

1. Предоставить правдивую и полную информацию. Обычно эта информация содержится в анкете, которую заполняет страхователь.

2. Внести страховой взнос. Это условие является диспозитивным, т. е. стороны в договоре могут предусмотреть внесение взноса по частям.

3. Должен сообщать страховщику об изменившихся обстоятельствах, если эти изменения повышают риск.

4. Не должны совершать действий, которые влекут наступление страхового случая.

•Если страховой случай возник в результате умышленных действий страхователя, то страховщик вправе отказать в выплате денег.

**Исключения:** если страхователь покончил жизнь самоубийством, до этого заключив договор личного страхования, то страховщик вправе отказать в выплате денег при наличии связи. В ином случае страховщик выплачивает деньги, если договор страхования заключен не менее чем два года назад.

•Если страховой случай произошел в результате грубой неосторожности, то действуют *специальные правила* (например, если страхователь сел за руль в нетрезвом состоянии и повлек несчастный случай, то страховщик не несет ответственности, он не выплачивает деньги).

Легкая небрежность не учитывается, не влияет на обязанность страховщика.

5. Сообщить страховщику о наступлении страхового случая.

Страхователь должен в короткие сроки выполнить эту обязанность, т. к. страховщик должен *зафиксировать убытки*, последствия от страхового случая «по горячим следам» и затраченные им расходы.

**Расчеты страхового возмещения.**

Система первого риска — возмещаются убытки, понесенные страхователем при наступлении страхового случая — *реальные убытки.*

**Пропорциональная система:**

$$\text{Возмещение} = \frac{\text{страховая оценка (сумма)} \cdot \text{убытки}}{\text{рыночная стоимость}}$$

Страховая сумма выплачивается

$$\text{Н:}\begin{cases}\text{страховая сумма} = 4 \text{ млн руб.}\\ \text{рыночная стоимость} = 5 \text{ млн руб.}\\ \text{убытки} = 2 \text{ млн руб.}\end{cases}$$

1) если система первого риска, то возмещение = 2 млн

2) если пропорциональная система, то возмещение $= \frac{4 \text{ млн} \cdot 2 \text{ млн}}{5 \text{ млн}}$

**Суброгация.**

При наступлении страхового случая страхователь может:

1) обратиться к страховщику, но сумма будет меньше рыночной стоимости;

2) требовать возмещения полного вреда с причинителя вреда.

Если иск страхователя к причинителю вреда будет удовлетворен, то страховщик не должен выплачивать страховую сумму, т. к. договор страхования — это не способ обогащения, а возмещение убытков. Нельзя получить и страховую сумму, и взысканное с причинителя вреда одновременно.

При суброгации страховщик, выплативший страховую сумму страховщику, может взыскать эту сумму с причинителя вреда. Эта суброгация — замена кредитора.

Если этот срок пропущен, то у страховщика возникает *возможность не платить*. Но если об этом страховом случае имеются другие доказательства, то они должны быть учтены.

***Обязанности страховщика:***

1. Ознакомить страхователя с правилами страхования. Каждый вид страхования отличается своими правилами. Эти правила могут быть напечатаны на другой стороне страхового полиса либо содержаться в приложении.

- Если в правилах содержатся положения, влияющие на обязанности сторон, то страхователь может заявить требование, что эти правила на спор, на него не распространяется. Он о них не знал. Их разработал страховщик, они не нормативные.
- Если же эти правила приносят выгоду страхователю, то он может заявить о том, чтобы эти правила были применены.

2. Вернуть страхователю часть страховой суммы, если договор прекращается досрочно. Это отношение только в случае, если договор прекратился не по вине обеих сторон.

3. Выплатить страховое возмещение *при наступлении страхового случая.*

- Если вещь погибла по иным основаниям, то страховщик не несет ответственности.

**Страховая сумма** — это сумма, в пределах которой страхователь берет риск. Как правило, она ниже рыночной суммы. По договору она может быть равна рыночной сумме, но она не может быть больше рыночной стоимости. (это отношение к страхователю имущества).

При страховании *жизни* страховая сумма устанавливается *по договору между сторонами.*

*Убытки* при наступлении страхового случая возмещаются только *в пределах страховой суммы.*

Исключение: в случае если страхователь исполнил предписания договора, затратив дополнительную сумму, то *при гибели имущества ему выплачивается сумма страхователя.*

Суброгация — не регрессное обязательство.

$$\text{Н:}\begin{cases}\text{страховая сумма} = 700\text{ тыс.}\\ \text{убытки} = 1\text{ млн}\end{cases}$$

При суброгации страховщик выплачивает страхователю страховую сумму (700 тыс.) и получает право требования с причинителя вреда этой суммы (700 тыс.), а страхователь — оставшуюся часть убытков — 300 тыс. — может взыскать непосредственно с причинителя вреда, т. к. причинитель вреда должен нести полную ответственность за вред, причиненный страхователю.

На практике суброгация встречается редко.

**Прекращение договора страхователя**

1. Этот договор рассчитан на определенный срок, по истечении которого он должен прекратиться (прекращаются все права обязанности). Прекращение договора по этому основанию не влечет последствий.

2. Гибель имущества от других обстоятельств, не указанных в договоре страхования, также влечет прекращение договора.

3. В силу ликвидации страховой организации договор также прекращается. Если страховой случай не наступил, то в этом случае страхователи становятся кредиторами страховщика и могут требовать возврата страховой суммы.

**Исключение:** другая страховая компания купила данную ликвидированную компанию. В этом случае меняется страховщик и договор не прекращается.

**Страхование жизни и здоровья сотрудников полиции**

В соответствии с п. 15 ст. 28 Федерального закона Российской федерации от 07.02.2011 г. № 3-ФЗ (с посл. изм.) «О полиции»[155] сотрудник полиции имеет право на *обязательное государственное страхование жизни и здоровья.* Законодательную детализацию эта норма получает, в том числе, в положениях Федерального закона от 28.03.1998 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, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы»[156].

Следует отметить, что, как и по большинству других разновидностей страхования, в данном случае сотрудник полиции (застрахованное лицо) не является единственным выгодоприобретателем. Статья 2 ФЗ №52 содержит норму, по которой выгодоприобретателями по обязательному государственному страхованию являются застрахованные лица, а в случае гибели (смерти) застрахованного лица следующие лица:

[155] Собрание законодательства Российской Федерации. 2011. № 7. Ст. 900.
[156] Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 13. Ст. 1474.

- супруга (супруг), состоявшая (состоявший) на день гибели (смерти) застрахованного лица в зарегистрированном браке с ним;
- родители (усыновители) застрахованного лица;
- дедушка и (или) бабушка 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.

Далее следует отметить, что страховые суммы выплачиваются при наступлении страховых случаев в следующих размерах:

- в случае гибели (смерти) застрахованного лица в период прохождения военной службы, службы или военных сборов либо до истечения одного года после увольнения с военной службы, со службы, после отчисления с военных сборов или окончания военных сборов вследствие увечья (ранения, травмы, контузии) или заболевания, полученных в период прохождения военной службы, службы или военных сборов, — 2 млн рублей выгодоприобретателям в равных долях;
- в случае установления застрахованному лицу инвалидности в период прохождения военной службы, службы или военных сборов либо до истечения одного года после увольнения с военной службы, со службы, после отчисления с военных сборов или окончания военных сборов вследствие увечья (ранения, травмы, контузии) или заболевания, полученных в период прохождения военной службы, службы или военных сборов:

инвалиду I группы — 1 500 000 рублей;

инвалиду II группы — 1 000 000 рублей;

инвалиду III группы — 500 000 рублей.

Наконец, сотрудники должны знать, что ст. 10 ФЗ №52 устанавливает *основания освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения.* К таковым, в частности относятся жизненные ситуации, когда страховой случай:

- наступил вследствие совершения застрахованным лицом деяния, признанного в установленном судом порядке общественно опасным;
- находится в установленной судом прямой причинной связи с алкогольным, наркотическим или токсическим опьянением застрахованного лица;
- является результатом доказанного судом умышленного причинения застрахованным лицом вреда своему здоровью.

Страховщик не освобождается от выплаты страховой суммы в случае смерти застрахованного лица, если смерть последнего наступила вследствие самоубийства, независимо от срока нахождения застрахованного лица на военной службе, службе, военных сборах.

# ГЛАВА 20. ДОГОВОР ХРАНЕНИЯ

## § 1. Договор хранения: общая характеристика

**Хранение** — это вид услуг.

**Договор хранения** — это соглашение, в силу которого одна сторона передает другой стороне определенное имущество, а хранитель обязан хранить его и вернуть по первому требованию.

**Характеристика:**

1) Двусторонний (каждая сторона имеет права и обязанности).

2) Реальный и консенсуальный.

3) Срочный (право собственности не переходит к хранителю).

4) Как возмездный, так и безвозмездный.

5) Доверительный (хранитель должен хранить лично) — *фидуциарный.*

**Форма договора.**

Договор должен быть заключен по правилам ст. 161 ГК РФ.

Нарушение писем, формы не влечет недействительности договора.

При доказывании заключения договора нельзя ссылаться на свидетельские показания.

**Исключение:** в чрезвычайных случаях.

**Стороны договора.**

**Хранитель** — любое физическое, юридическое лицо. Иногда в качестве хранителя может выступать профессиональный хранитель (это влияет на его ответственность).

**Поклажедатель** — как правило, собственник имущества, но может быть и не собственник (граждане, организации, государство).

**Сроки договора.**

В случае если срок не установлен, поклажедатель может забрать имущество в любое время.

Хранитель должен вернуть имущество по первому требованию поклажедателя. За досрочное расторжение договора поклажедатель не несет ответственности.

**Предмет договора**

Предметом может быть *только движимое имущество.*

*Животных* передавать на хранение нельзя.

Предметом может быть индивидуально-определенная вещь. Родовые вещи можно отдавать в хранение, но путем индивидуализации (затаривания, определенного места хранения).

**Иррегулярное хранение (хранение с обезличиванием):** на хранение от многих поклажедателей принимаются вещи, определенные родовыми принципами (зерно, нефтепродукты). Возврат осуществляется в зависимости от того **количества,** которое было передано на хранение.

**Содержание договора.**

***Обязанности поклажедателя:***

1. Если поклажедатель заключает договор хранения с профессиональным хранителем, то поклажедатель обязан предоставить имущество на хранение (т. к. в данном случае он заключает консенсуальный договор). В реальных договорах такой обязанности нет.

2. Сообщить хранителю об особых свойствах товара, переданного на хранение. Профессионального хранителя нет необходимости предупреждать – он должен знать в силу своего положения.

Если поклажедатель не предупредил или ввел в заблуждение хранителя на счет *свойств товара*, то хранитель при обнаружении этих опасных свойств может уничтожить этот товар и не нести ответственности перед поклажедателем.

3. **Оплатить** хранение. Если договор безвозмездный, то такой обязанности нет. Но у всех поклажедателей есть обязанность возместить расходы по содержанию предмета хранения.

4. Забрать свое имущество. В противном случае хранитель может продать имущество и перечислить деньги в депозит.

***Обязанности хранителя:***

1. Принять на хранение имущество (только в консенсуальном договоре).

2. Хранить так, чтобы это имущество сохранилось (чтобы эти вещи, не утратили своих свойств). В этом случае хранитель несет ответственность в зависимости от того, каким был договор – возмездный или безвозмездный.

- Если договор был безвозмездным, то возмещается только реальный ущерб, если договор был возмездным, то полный объем убытков возмездный.
- Если хранитель – физическое лицо, то он отвечает только при наличии его вины.
- Если хранитель является профессионалом, то он отвечает независимо от вины. Исключение: непреодолимая сила или вина самого поклажедателя.

3. Хранитель должен хранить имущество лично.

- Если у хранителя возникло чрезвычайное положение, то он может передать хранение другому лицу.

4. Должен нести чрезвычайные расходы для того, чтобы сохранить имущество.

5. Возвратить имущество по первому требованию поклажедателя.

## § 2. Договор хранения на складах общего пользования: общая характеристика

**Склады общего пользования** — коммерческие организации (как правило, в порту, пристани).

Этот договор всегда *возмездный.*

Эти организации помимо хранения, должны помочь поклажедателю реализовать товар. Это осуществляется путем оформления.

**Двойное складское свидетельство** — это ценная бумага, которую склад выдает товарораспрорядителю. В этом документе указываются данные о грузе (количество, объем). Передача этого документа является передачей товара.

**Это складское свидетельство состоит из:**

1. Истинно складского свидетельства.

2. Залогового складского свидетельства (с этим документом можно обратиться в банк за кредитом).

Товар может быть выдан только при наличии обеих частей свидетельства.

Этот документ помогает поклажедателю распоряжаться товаром.

**Особенность:** склад, выдавая товар, участвует в проверке. Квитанцией договор заключается в случае, если товар хранится лично для поклажедателя.

**Специальные виды хранения.**

1. **Хранение в банке.**

В банке можно хранить деньги, драгоценности, документы (рукописи, картины небольшого размера).

а) простое хранение (хранение под квитанцию);

б) предоставление поклажедателю индивидуального сейфа, отдельной ячейки (под контролем банка) — договор хранения с использованием индивидуального сейфа;

в) договор хранения с предоставлением определенного сейфа. Клиенту выдается ключ или жетон. В отличие от (б), в данном случае банк не знает, что хранит клиент в этом сейфе.

В данном случае (в) банк не несет ответственности в случае исчезновения из данного сейфа денег, если докажет, что никто кроме клиента не имел доступа к данному сейфу.

2. **Хранение в гостиницах.**

В случае исчезновения из номера имущества гражданина, администрация несет ответственность за сохранность имущества, внесенного в номер.

Важное значение в данном случае играет свидетельское показание.

Гостиницы отвечают независимо от вины, т. к. они являются профессиональными хранителями.

В случае пропажи драгоценностей администрация несет ответственности *только при заключении договора хранения этих драгоценностей*. Под драгоценностями понимается то, что сделано и драгоценных металлов, камней.

3. **Хранение в гардеробах.**

Доказательством хранения верхней одежды в гардеробе является номер, *жетон, выданный гражданину.*

При подмене сданной в гардероб одежды доказательством выступают свидетельские показания.

В случае если в организации нет гардероба, но есть места, предназначенные для хранения верхней одежды, и отсюда исчезли вещи, то ответственность за несохранность, несет сама организация.

Но организация не несет ответственности, если вещь исчезла из другого места, не предназначенного для хранения.

4. **Хранение в ломбарде.**

В данном случае заключается договор хранения. Регулируется Федеральным законом «О ломбардах» от 19.07.2007 № 196-ФЗ.

Если по истечении *двух месяцев* со дня окончания срока договора хранения, гражданин не забрал вещь, то *вещь может быть продана.*

Если вещь стоит более тридцати тысяч рублей, то продажа осуществляется путем проведения торгов.

5. **Хранение в организациях транспортных средств** (в камере хранения).

Эти договора – краткосрочные, не **более тридцати дней.**

Содержание рюкзака, чемодана не проверяется.

Камера хранения несет ответственность в случае, если не докажет, что никто не имел доступа к ней.

При сдаче вещи в камеру хранения гражданин заполняет квитанцию с оценкой стоимости этой вещи.

Транспортная организация несет ответственность в том случае, если не докажет, что ячейка технически неисправна.

Отношения, связанные с необходимостью обеспечить сохранность имущества, встречаются и в практике органов внутренних дел. Федеральный закон «О полиции»[157] в статье 12 в числе обязанностей полиции указывает следующие:

- изымать у граждан и должностных лиц документы, имеющие признаки подделки, а также вещи, изъятые из гражданского оборота или ограниченно оборотоспособные, находящиеся у них без специального разрешения, с составлением протокола и вручением его копии указанным гражданам и должностным лицам;
- обеспечивать сохранность найденных и сданных в полицию документов, вещей, кладов, ценностей и другого имущества, их возврат законным владельцам либо передачу в соответствующие государственные или муниципальные органы.

Однако порядок исполнения данных функций регулируется ведомственными нормативными актами, и нормы гражданского права о договоре хранения к этим отношениям не применяются.

В частности можно выделить следующие отношения, связанные с хранением, в деятельности ОВД:

1) хранение арестованного имущества (в соответствии со ст. 115 УПК РФ[158] «Имущество, на которое наложен арест, может быть изъято либо

[157] О полиции: федеральный закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ // Российская газета. 2011. 8 февраля.

[158] Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ // Российская газета. 2001. 22 декабря.

передано по усмотрению лица, производившего арест, на хранение собственнику или владельцу этого имущества либо иному лицу, которые должны быть предупреждены об ответственности за сохранность имущества, о чем делается соответствующая запись в протоколе»);

2) хранение 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[159];

3) хранение вещей, явившихся орудиями совершения или предметами административного правонарушения, и документов, имеющих значение доказательств по делу об административном правонарушении[160].

[159] 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 России от 16.11.2012 № 1040 // Российская газета. 2013. 3 апреля.

[160] 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 России от 31.12.2009 № 1025 // Российская газета. 2010. 10 марта.

# ГЛАВА 21. ДОГОВОР КОММЕРЧЕСКОЙ КОНЦЕССИИ. ДОГОВОР ПРОСТОГО ТОВАРИЩЕСТВА (ДОГОВОР О СОВМЕСТНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ)

## § 1. Договор коммерческой концессии (франчайзинг): общая характеристика

Этот договор появился недавно, в середине XX века в США.

**«Франшиза»** — преимущество.

**Договор коммерческой концессии** (ДКК) (ст. 1027 ГК РФ) — соглашение, в силу которого одна сторона — *правообладатель* — обязуется предоставить другой стороне — *пользователю* — комплекс исключительных прав, связанных с производством за вознаграждение на определенный срок или без указания срока.

**Характеристика:**

1) консенсуальный;

2) двусторонний;

3) возмездный (в сфере предпринимательской деятельности);

4) как срочный, так и бессрочный (срок не является существенным условием).

**Форма договора.**

ДКК всегда должен быть в письменной форме (ч. 1 ст. 1028 ГК РФ). Нарушение письменной формы влечет его недействительность. Большинство исключительных прав подлежит государственной регистрации Роспатентом (исполнительный орган по интеллектуальной собственности). Патент создает исключительное право пользования им (это не вещные и не обязательственные права). Договор о распоряжении этим правом тоже должен быть зарегистрирован (ч. 2 ст. 1028 ГК РФ). Если не зарегистрирован и не в письменной форме, то договор недействительный и не заключен.

**Стороны договора.**

***Франчайзер*** **(правообладатель)** — коммерческая организация.

***Пользователь —*** предприниматель.

Если он умирает, то вместо него пользователем становиться наследник. Если нет наследников, то договор прекращается.

**Предмет договора** — результат творческой деятельности. Исключительное право включает право на товарный знак. Неимущественные исключительные права – предмет ДКК.

ДКК может быть как с указанием срока, так и **без срока**. Если без срока, то договор может **быть прекращен в любое время, но при этом необходимо предупредить другую сторону за шесть месяцев.**

**Содержание договора.**

***Обязанности правообладателя (ст. 1031 ГК РФ):***

1. Передать исключительное право (программа, рецептура). Для этого необходимо получить лицензию правобладателем, при этом уплатив государственную пошлину. Расходы на государственную пошлину осуществляются за счет пользователя.
2. Обучить персонал пользователя работе с этим правом.
3. Контролировать качество продукции, полученной пользователем при использовании исключительного права, т. .к перед потребителями он будет отвечать за ненадлежащий товар наряду с пользователем. Они отвечают солидарно. Если речь идет об услугах, то он отвечает субсидиарно.
4. Может указать условия, ограничивающую сферу применения.
5. Может предупредить пользователя о неразглашении информации об исключительном праве.

***Обязанности пользователя (ст. 1032 ГК РФ):***

1. Соблюдать условия, указанные в договоре.
2. Соблюдать все требования, указанные в технических документах.
3. Не разглашать секретов. За нарушение этой обязанности он должен возместить вред.
4. Должен обеспечить такое же качество товара, как и сам правообладатель.
5. Обеспечить такой же уровень удобств, как и правообладатель.

6. Должен сообщать потребителям о том, что он действует по лицензии.

7. Выплачивать вознаграждение правообладателю. Размер вознаграждения определяется соглашением сторон.

**Прекращение договора (ст. 1037 ГК РФ).**

- Если договор заключен без указания срока, то он может быть прекращен любой из сторон, предупредив другую сторону за шесть месяцев.
- Если срок патента истек, то договор прекращается (истек срок исключительного права).
- Договор должен быть прекращен в результате смерти правообладателя, если им является гражданин — предприниматель. Если у него есть наследники (предприниматели), то договор переходит к нему. Если наследников нет, то договор прекращается.
- Если умирает пользователь, то его права не переходят.

## § 2. Договор простого товарищества (договор о совместной деятельности): общая характеристика

**Договор простого товарищества** — это соглашение, в котором двое и более лиц — *товарищи (участники общего дела)* — объединяют свои вклады, а также усилия для получения прибыли или иной целью без образования юридического лица (ст. 1041 ГК РФ).

Прибыль от деятельности не облагается налогом, это становится возможным при разделе прибыли между товарищами.

**Характеристика:**

1. Многосторонний. В отличие от двустороннего, в котором каждая сторона в договоре преследует свои цели, в многостороннем договоре цель единая. Последствия: все участники приобретают равные права и обязанности.

2. Консенсуальный.

3. Фидуциарный. Товарищи, заключая договор, должны доверять друг другу. Они должны исполнять свои обязанности лично. По наследству права и обязанности не переходят.

4. По вопросу возмездности в литературе существуют споры. Одни авторы (например, Е. А. Суханов) утверждают, что это возмездный договор. Есть мнения, что это безвозмездный договор, т. к. налоговое законодательство за эти взносы (в договоре) не взимается налог, поэтому договор простого товарищества – безвозмездный.

5. Сроки в договоре могут быть указаны как определенным сроком, периодам, так и указанием определенного момента, условия. Договор может быть заключен без указания срока. Срок не является существенным условием договора. Если договор заключен без указания срока, то любая сторона может расторгнуть договор, предупредив остальных предварительно за три месяца. Если срок указан, то расторжение возможно:

1) только по уважительной причине;

2) с возмещением реального ущерба.

**Форма договора.**

Специальных норм нет. Договор заключается по общим правилам. Если договор касается недвижимости, то договор требует письменной формы и регистрации. На практике этот договор требует письменной формы.

**Содержание договора.**

***Обязанности сторон:***

1. Сделать взнос. Гражданский кодекс разрешает делать взнос нематериальными правами (деловая репутация, профессиональные знания). Взнос должен быть облечен в денежную форму. Законодателем не определено, как оценивать нематериальные права в денежной сумме. Эти взносы никуда не передаются, они остаются в том же товариществе – они становятся общей долевой собственностью.

2. Принимать участие в управлении общим имуществом. Каждый член товарищества должен принимать участие в управлении общим делом. Иногда

управление может быть поручено одному участнику товарищества, это должно быть указано в договоре. Если стороны не решили этот вопрос при заключении договора, то, по общему правилу, каждый участник может распоряжаться общим имуществом от имени всех. Поэтому этот договор носит доверительный характер. Если договор заключается от своего имени одним из участников, то остальные должны возместить те суммы, которые от него требуются. Если договор оказался убыточным, то остальные члены товарищества могут потребовать от него возмещения убытков, вызванных заключением договора.

3. Все полученное в связи с ведением общего дела должно быть внесено в общую кассу.

4. Предоставлять информацию остальным членам товарищества.

5. Каждый участник несет ответственность по обязательствам товарищества всем своим имуществом. Если товарищество занимается предпринимательской деятельностью и убытки возникли в результате предпринимательской деятельности, то участники отвечают *солидарно*. Если по договорным обязательствам (не занимаются предпринимательской деятельностью), то они отвечают по долям. Если обязательства не договорные (убытки при причинении вреда), то ответственность — *солидарная*.

***Права участников:***

1. Иметь право на свою долю в прибыли. Если в договоре не указывается, как распределяется прибыль, то она распределяется пропорционально внесенному взносу. После распределения прибыль облагается налогом. В договор нельзя вносить условия о том, что одному из участников не будет перечисляться прибыль. Если это условие внесено, то он не действительно.

2. Получать информацию для ведения внутренних дел, составления отчетов.

3. Требовать возмещения затрат.

4. Право на выход и получение своего взноса. Здесь все зависит от срока. Если срок не указан, то любой участник может выйти, предупредив других за три месяца. При этом причины выхода не имеют значения. Если договор

заключен на определенный срок или до достижения определенной хозяйственной цели, то выход ограничивается (причины должны быть уважительными), и он обязан будет возместить реальный ущерб. Размер доли при выходе определяется существующим имуществом на момент выхода. Если имущество увеличилось, то доля также увеличивается. Если взнос был осуществлен индивидуально-определенной вещью, то это имущество может быть возвращено только в случае если это не нанесет ущерба остальным. В последнем случае участнику уплачивается стоимостная сумма имущества. С выходом участника из товарищества не прекращаются его обязанности по этому договору. Он несет ответственность в погашении долга, если этот договор (по которым возникли убытки) был заключен в то время, когда вышедший участник еще был товарищем.

**Прекращение договора.**

Договор товарищества прекращается с истечением срока, на который он был заключен, или с достижением цели.

В договоре могут быть предусмотрены факторы, которые хотя и прекращают договор, но в силу соглашения сторон **договор не прекращается**:

1. Ограничение дееспособности гражданина. По общему правилу этот факт прекращает договор, но в случае если стороны предусмотрели, что договор не прекратится при наступлении этого основания, то договор не прекращается.

2. Смерть гражданина. Договор может быть прекращен, если на долю какого-либо участника обращено взыскание кредиторами.

# ГЛАВА 22. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ОДНОСТОРОННИХ ДЕЙСТВИЙ. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ НЕОСНОВАТЕЛЬНОГО ОБОГАЩЕНИЯ

## § 1. Обязательства, возникающие из публичного обещания награды и из публичного конкурса: общая характеристика

Лицо, публично объявившее *о выплате денежного вознаграждения* (или о выдаче иной награды) тому, кто совершит указанное в объявлении правомерное действие в установленный в нем срок, обязано выплатить обещанную награду любому, кто совершил соответствующее действие. Срок действительности обещания, если он не указан в объявлении, предполагается разумным. При необъявлении срока призвавший вправе отказаться от данного обещания, за исключением случаев, когда в объявлении не предусмотрена возможность отказа либо к моменту отказа уже были совершены необходимые действия отозвавшимся лицом. При исполнении обязательства отозвавшийся вправе: требовать вознаграждения вне зависимости от того, знал ли он об обещании награды в момент совершения обусловленных действий; требовать письменного подтверждения обещания. При наличии нескольких отозвавшихся награду получает тот из них, кто совершил необходимые действия первым. В случае невозможности установления очередности исполнения награда делится поровну. Если из публичного объявления невозможно определить оригинальный смысл и характер обусловленных действий, то соответствие фактически выполненных действий действиям, содержащимся в объявлении, определяется «призвавшим».

**Публичный конкурс** представляет собой публичное обещание награды со стороны призвавшего лица (выступающего в качестве организатора конкурса) для того из отозвавшихся лиц, чей результат обусловленных действий окажется наилучшим в соответствии с заранее определенными критериями оценки (п. 1 ст. 1057 ГК). Различают

***открытые, ограниченные*** и ***закрытые конкурсы***. Объявление о публичном конкурсе должно содержать: существо задания; критерии и порядок оценки результатов; размер и форму вознаграждения; порядок и сроки объявления конкурса. Публичный конкурс должен быть направлен на достижение общественно-полезных целей. Исполнение обязательств из публичного конкурса. Конкурс может предусматривать обязанность призвавшего заключить договор с победителем. Решение о выплате награды должно быть вынесено и сообщено участникам в сроки и в порядке, установленные объявлением. Организатором конкурса должны быть определены права и обязанности сторон по поводу результатов работ. В противном случае призвавшее лицо обязано возвратить участникам конкурса работы, не удостоенные награды, если иное не вытекает из характера выполненной работы. Организатор конкурса приобретает преимущественное право на заключение авторского договора с лицом, которое представило на конкурс произведение науки и искусства, и выиграло конкурс. Изменение условий конкурса возможно только в течение первой половины срока и только тем же способом, каким конкурс был объявлен. Иначе призвавшее лицо обязано выплатить награду и возместить расходы.

## § 2. Обязательства из проведения игр и пари: общая характеристика

29 декабря 2006 г. был принят новый Федеральный закон № 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» (далее — Закон № 244-ФЗ), который вступил в силу с 1 января 2007 г. **Договор об игре** — это основанное на риске соглашение ее участников о получении одним или несколькими из них выигрыша в зависимости от наступления не известного заранее результата игры.

**Азартная игра** — это основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками такого соглашения между

собой либо с организатором азартной игры по правилам, установленным организатором азартной игры. **Пари** — это азартная игра, при которой исход основанного на риске соглашения о выигрыше, заключаемого двумя или несколькими участниками пари между собой либо с организатором данного вида азартной игры, зависит от события, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет. В других видах игр участники могут своими действиями способствовать наступлению определенного результата. Сама по себе игра как процесс время препровождения не имеет юридического значения. Право интересуют лишь те игры, которые предполагают возможность выиграть или проиграть, и юридическое значение имеет лишь выигрыш, носящий имущественный характер (денежный или вещевой). Так, награждение медалью победителя спортивных соревнований не дает оснований для квалификации соответствующей игры в качестве игры, регулируемой ст. 1062 и 1063 ГК, так как медаль — это лишь символ победы, но не ее денежный эквивалент. Наряду с шансом выиграть в игре обязательно должен присутствовать и риск проигрыша (также имущественного характера). Наконец, самая главная особенность азартной игры — это непредсказуемость результата, его случайный характер (от фр. hazard — «случай, случайность»). Например, исход игры в шахматы или шашки целиком зависит от умения игроков. Поэтому даже игра на деньги в шахматы не является игрой в смысле ст. 1062 ГК. По зависимости выигрыша и проигрыша от случайности все игры можно разделить на ***азартные, коммерческие*** и ***престижные.***

**Требования граждан и юридических лиц, связанные с организацией игр и пари или с участием в них, не подлежат судебной защите.** Исключением из этого общего правила являются требования лиц, участвовавших в играх или пари под влиянием обмана, насилия, угрозы или злонамеренного соглашения их представителя с организатором игр или пари, а также требования, предъявленные к организатору игры — Российской Федерации, субъекту Российской Федерации, муниципальному образованию

или лицам, получившим от уполномоченного государственного или муниципального органа право на проведение таких игр — в случаях, когда лицам, признанным выигравшими, не был выплачен выигрыш в предусмотренных условиями проведения игр или ГК РФ размере, форме и срок. С принятием Закона № 244-ФЗ само государство устанавливает правила игры для предпринимателя: где, как, кто, на чем и с каким результатом можно играть. На территории Российской Федерации созданы пять игорных зон (ст. 9 Закона). На территории одного субъекта РФ может быть создано не более одной игорной зоны.

*Игорные зоны создаются на территориях следующих субъектов Российской Федерации*: Республика Крым, Алтайский край, Краснодарский край, Приморский край, Калининградская область.

Порядок создания и ликвидации игорных зон, а также их наименования, границы, иные параметры игорных зон будут определяться Правительством РФ. Игорные заведения (за исключением букмекерских контор и тотализаторов) могут быть открыты исключительно в игорных зонах. Организаторами азартных игр могут выступать исключительно юридические лица, зарегистрированные в установленном порядке на территории Российской Федерации (ст. 6 Закона № 244-ФЗ). Они должны быть членами саморегулируемой организации организаторов азартных игр в букмекерских конторах или саморегулируемой организации организаторов азартных игр в тотализаторах. Не могут выступать организаторами азартных игр юридические лица, учредителями (участниками) которых являются Российская Федерация или ее субъекты, органы местного самоуправления, за исключением созданного в соответствии с указом Президента РФ акционерного общества, которое объединяет ипподромы РФ и одним из приоритетных направлений деятельности которого является развитие национальной коневодческой индустрии.

*Не могут выступать организаторами азартных игр* юридические лица, учредителями (участниками) которых являются лица, имеющие

неснятую или непогашенную судимость за преступления в сфере экономики либо за умышленные преступления средней тяжести, тяжкие преступления, особо тяжкие преступления.

Стоимость чистых активов организатора азартных игр не может быть менее: 1) 600 млн рублей — для организаторов азартных игр в казино и залах игровых автоматов; 2) 1 млрд рублей — для организаторов азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах.

Деятельность по организации и проведению азартных игр с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет, а также средств связи, в том числе подвижной связи, запрещена, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом. Отношения между организаторами лотерей, тотализаторов (взаимных пари) и других, основанных на риске, игр — Российской Федерацией, субъектами Российской Федерации, муниципальными образованиями, лицами, а для лотерей — юридическими лицами, получившими от уполномоченного государственного или муниципального органа право на проведение таких игр в порядке, установленном законом, — и участниками игр, основаны на договоре. В случаях, предусмотренных правилами организации игр, договор об игре оформляется выдачей лотерейного билета, квитанции или иного документа.

Предложение о заключении договора об участии в игре должно включать условия о сроке ее проведения, порядке определения и размере выигрыша. Это предложение адресовано неопределенному кругу лиц и является публичной офертой. После определения результатов игры у ее организатора возникает обязанность в течение определенного условиями проведения игр срока выплатить лицам, которые в соответствии с этими условиями признаны выигравшими, выигрыш в предусмотренных условиями проведения игр размере и форме (денежной или в натуре). Если срок выплаты выигрыша в условиях не указан, то выплата должна быть

произведена не позднее десяти дней с момента определения результатов игр либо в иной срок, установленный законом (ст. 1063 ГК РФ).

## § 3. Обязательства вследствие неосновательного обогащения: общая характеристика (глава 60 ГК РФ)

**Неосновательное обогащение** — это получение какого-либо имущества без юридического основания. Нет неосновательного обогащения при договоре дарения.

**Неосновательное сбережение:** кто-то неосновательно сберег имущество.

**Неосновательное обогащение:**

1) получение;

2) сбережение.

**Условия** неосновательного обогащения по возврату неосновательно полученного:

1) должно отсутствовать юридическое основание обогащения;

2) неосновательно полученное, сбереженное должно быть получено за счет другого лица;

3) способ перехода имущества (умысел, неосторожность, вина самого потерпевшего) не имеет юридического значения. Только это не должно быть юридическое основание.

Содержание обязательства вследствие неосновательного обогащения.

Потерпевший имеет право требовать у обогатившейся стороны неосновательно полученное. Нельзя требовать возврата доходов, плодов, полученных добросовестно обогатившимся. Он должен возвратить только само имущество. При невозможности возврата имущество возмещается рыночной стоимостью этого имущества, равной в момент обогащения. Добросовестно обогатившийся не отвечает за гибель имущества, или легкую неосторожность. Это лицо несет ответственность только в случае его умысла или грубой неосторожности.

Если лицо обогатившееся является недобросовестным, то последствия отличаются. Это лицо должно вернуть имущество, о доходах и плодах в законе сказано, что они также должны быть возвращены. Если невозможно вернуть, то необходимо возместить стоимость имущества и те убытки, которые понесла сторона изменением цены, т. е. получается, что он должно вернуть имущество по нынешней цене.

**Отношения, на которые не распределяются нормы о неосновательном обогащении (ст. 1109 ГК РФ)**

1. Досрочное исполнение обязательства.

2. Исполнение обязанности по истечении срока некоторой давности (обязательство теряет принудительную силу).

3. Выплата зарплаты, пособия, ошибочно рассчитанной. Если ошибка в расчете, а не в счете, то зарплата не является неосновательным обогащением.

4. Юридическое лицо, гражданин заплатил сумму без остаточных оснований и требуют ее назад. Если получивший заплаченное докажет, что тот, кто передал имущество, знал, что никакой обязанности у него не было, то это не является неосновательным обогащением.

В главе 60 ГК не сказано об исковой давности. Она должна применяться с момента, когда истец узнал об этом нарушении своего права.

# ГЛАВА 23. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА

## § 1. Основания возникновение деликтных обязательств: общая характеристика

**Вред** — это умаление какого-либо блага.

**Убытки** — это денежная оценка вреда.

В рыночной экономике вред не возмещается в натуральной форме, возмещается денежная оценка вреда (наличие вреда).

Вред должен быть причинен противоправными действиями.

**Противоправное действие** — это действие, которое нарушает нормы права и чьи-либо субъективные права, а причинитель вреда не управомочен на это.

**Противоправным** может быть и *бездействие*. В отличие от действия, бездействие считается противоправным, когда на лице лежала юридическая обязанность действовать.

Правомерный вред не возмещается, но в исключительных случаях возмещается (п. 3 ст. 1064 ГК РФ).

Причинная связь может быть противоправным действием и последствием.

Причинитель может быть освобожден от ответственности при отсутствии его вины (наличие вины) (п. 2 ст. 1064 ГК РФ).

**Вина** — это субъективное условие ответственности (если умысел, то желание лица причинить вред; если неосторожность, то отсутствие заботливости и внимательности при совершении каких-либо действий).

Если в уголовном праве ответственность наступает только при наличии вины, то в гражданском праве ответственность может быть при отсутствии вины в случаях, предусмотренных сторонами в договоре. В гражданском праве вина не влияет на размер ответственности. Цель гражданско-правовой ответственности – возмещение вреда. В гражданском праве действует «презумпция вины»: лицо, причинившее вред, должно самостоятельно доказать

свою невиновность. В презумпции вины на потерпевшем не лежит обязанность доказывания вины причинителя вреда. *Принцип генерального деликта: любой вред, причиненный имуществу, противоправен, если не доказано противоположное.*

**Стороны в обязательстве из причинения вреда.**

Субъектами обязательства вследствие причинения вреда являются потерпевший (кредитор) и лицо, ответственное за причинение вреда (должник).

**Потерпевший** — это лицо, которому причинен вред, выступает в качестве кредитора. Потерпевшим может быть любой гражданин как дееспособный, так и недееспособный. Потерпевший при исполнении им трудовых обязанностей – рабочий (служащий), работающий по трудовому договору, или член производственного кооператива или работающий по договорам подряда и поручения.

**Должником** является непосредственный причинитель вреда либо лицо, отвечающее за действия непосредственного причинителя вреда.

Непосредственным причинителем выступает: *физическое лицо независимо от его дееспособности.*

В качестве ответственного лица могут выступать юридические лица и дееспособные граждане.

**Не всегда обязанность возмещения вреда лежит на причинителе вреда.**

- Если причинителем вреда является *малолетнее лицо*, то на него нельзя наложить ответственность. Отвечает его родитель или опекун. Отвечают оба родителя независимо от совместного проживания или лишения их родительских прав.
- Если ребенок находился в организации, осуществляющей функции опекуна, то в случае причинения вреда этим ребенком, ответственность несет эта организация при наличии вины; если она докажет, что выполняла все

действия и меры, предусмотренные правилами, а ребенок все равно совершил причинение вреда, то организация не несет ответственность, — нет ее вины.

- Если лицо *достигло четырнадцати лет,* то несет ответственность *самостоятельно.* Но, как правило, у них нет средств для возмещения причиненного вреда. Поэтому к *субсидиарной ответственности* привлекаются родители или попечители. Они отвечают в таком порядке до достижения лицом восемнадцати лет.

- Если подростки причинили вред здоровью гражданина, то родители возмещают вред ежемесячно.

- Если *причинитель вреда* — недееспособное лицо, то причиненный им вред *не возмещается.* Исключение: если вред причинен этим недееспособным лицом здоровью человека, то вред возмещается лицами, которые живут с ним вместе (на супруга, родителей, детей недееспособного лица).

- Если вред причинен лицом, не осознававшим своих действий, то его ответственность зависит от того, сам ли гражданин довел себя до такого состояния. Если сам, то он несет ответственность.

- Если же человек заболел и в связи с этим не осознавал своих действий, то вред не подлежит возмещению.

- Если вред причинен лицом, ограниченным в дееспособности, то оно отвечает самостоятельно. В качестве причинителей вреда могут выступать публичные образования (Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования), — ответственность несут сами.

**Возмещается и упущенная выгода, и реальный ущерб.**

**Реальный ущерб —** это цена поврежденного имущества. Так как цены постоянно меняются, то возмещаются цены имущества, действующие на момент обращения. Одновременно с реальным ущербом могут взыскать **упущенную выгоду.**

Однако в ряде случает гражданин не может получить полное возмещение из-за своей вины, — причинитель освобождается от обязанности возместить вред. **Неосторожная вина:**

1) грубая неосторожность приводит к уменьшению размера возмещения;

2) легкая небрежность не учитывается. Она не отражается на размере возмещения.

**Основанием** возникновения обязательства служит гражданское правонарушение, выразившееся в причинении вреда другому лицу. Д. Н. Кархалев[161] обоснованно полагает, что надлежит разграничивать основания обязательства из причинения вреда (т. е. *правоотношения*) и основания деликтной *ответственности*. В частности, основанием деликтного обязательства (ст. 8 ГК РФ) является причинение вреда, а основанием деликтной ответственности – состав правонарушения, речь о котором пойдет ниже. Другими словами, единственным и достаточным основанием возникновения деликтного обязательства является наличие вреда.

## § 2. Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих: общая характеристика

Деятельность, создающая повышенную опасность для окружающих, — это использование человеком определенных предметов (механизмов, устройств, автомашин и т. д.), проявляющих в процессе их эксплуатации вредоносность, не поддающуюся или не в полной мере поддающуюся контролю человека, в результате чего они создают опасность для окружающих. По другому такого рода устройства и механизмы называют **источником повышенной опасности**. ГК не дает определения источника повышенной опасности, а только устанавливает перечень видов деятельности, которые связаны с повышенной опасностью для окружающих. Согласно п. 1 ст. 1079 ГК РФ юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование

[161] Кархалев Д. Н. Динамика обязательства вследствие причинения вреда // Российский судья. 2011. № 6. С. 14.

транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т. п.; осуществление строительной и иной, связанной с нею деятельности и др.), обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. Юридические лица и граждане, осуществляющие такую деятельность (использование), являются владельцами источника повышенной опасности и субъектами ответственности за причинение вреда таким источником. Особенностью данного вида ответственности заключается в том, что она наступает независимо от вины, т. е. и за случайное причинение вреда. Владелец источника повышенной опасности освобождается от ответственности, если докажет, что вред возник в результате непреодолимой силы или умысла потерпевшего. Он может быть освобожден судом от ответственности полностью или частично в случае грубой неосторожности самого потерпевшего, а если причинителем является гражданин, то размер возмещения может быть уменьшен с учетом его имущественного положения. Основанием освобождения владельца источника повышенной опасности от ответственности является также неправомерное завладение источником повышенной опасности третьим лицом. В этой связи владелец источника повышенной опасности должен доказать, что источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий третьих лиц. Отвечать за вред, причиненный источником повышенной опасности, в таком случае будет лицо, противоправно завладевшее источником. При причинении вреда в результате взаимодействия нескольких источников (например, в результате столкновения транспортных средств) возникают различные ситуации в зависимости от того, кому причинен вред. Если вред причинен третьим лицам, владельцы источников несут солидарную ответственность перед потерпевшим независимо от вины. Если же вред причинен самим владельцам, вред возмещается на основе принципа вины, т. е. на общих основаниях.

## § 3. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными лицами

Несовершеннолетние в возрасте до 14 лет (малолетние) не отвечают за причиненный ими вред, т. е. являются полностью неделиктоспособными. Ответственность за вред, причиненный малолетними, возлагается на его родителей (усыновителей) или опекунов, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Если малолетний, оставшийся без попечения родителей, был помещен под надзор в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, эта организация обязана возместить вред, причиненный малолетним гражданином, если не докажет, что вред возник не по ее вине. Если малолетний причинил вред во время, когда он временно находился под надзором образовательной организации, медицинской организации или иной организации, обязанных осуществлять за ним надзор, либо лица, осуществлявшего надзор над ним на основании договора, эта организация либо это лицо отвечает за причиненный вред, если не докажет, что вред возник не по их вине при осуществлении надзора. Родители, усыновители, опекуны, иные граждане и организации, ответственные за вред, причиненный малолетним, отвечают за вред при наличии общих оснований деликтной ответственности с учетом презумпции их вины. Родители отвечают за вред, причиненный малолетним, несмотря на раздельное проживание, поскольку они обязаны воспитывать детей независимо от совместного или раздельного с ними проживания и в течение трех лет после лишения родительских прав, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей. Обязанность родителей (усыновителей), опекунов, образовательных, медицинских организаций или иных организаций по возмещению вреда, причиненного малолетним, не прекращается с достижением малолетним совершеннолетия или получением им имущества, достаточного для возмещения вреда. Но если родители

(усыновители), опекуны либо другие граждане, ответственные за вред, причиненный малолетним, умерли или не имеют достаточных средств для возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель вреда, ставший полностью дееспособным, обладает такими средствами, 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. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет признаются полностью деликтоспособными, поэтому несовершеннолетние такого возраста самостоятельно несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях.

В случае, когда у несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Эта ответственность является дополнительной (субсидиарной). Родители субсидиарно отвечают за вред, причиненный несовершеннолетним от 14 до 18 лет, несмотря на раздельное проживание, поскольку они обязаны воспитывать детей независимо от совместного или раздельного с ними проживания и в течение трех лет после лишения родительских прав, если поведение ребенка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей. Если несовершеннолетний, оставшийся без попечения родителей, был помещен под надзор в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, эта организация несет субсидиарную ответственность и обязана возместить вред полностью или в недостающей части, если не докажет, что вред возник не по ее вине. Обязанность родителей (усыновителей), попечителя и соответствующей организации по возмещению вреда, причиненного несовершеннолетним, прекращается по достижении причинившим вред совершеннолетия либо в случаях, когда у него до

достижения совершеннолетия появились доходы или иное имущество, достаточные для возмещения вреда, либо когда он до достижения совершеннолетия приобрел дееспособность (вступил в брак или эмансипирован). Граждане, признанные судом недееспособными, считаются неделиктоспособными. 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. Вина опекуна и организации выражается в неосуществлении надлежащего надзора и заботливости в отношении больного гражданина. Родитель недееспособного привлекается к ответственности за вред, причиненный недееспособным, если только он назначен его опекуном. Обязанность опекуна или организации, обязанной осуществлять надзор, по возмещению вреда, причиненного недееспособным гражданином, 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, 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.

## § 4. Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина

Вред, причиненный жизни или здоровью гражданина, выражается в смерти человека либо в причинении ему травм или увечья. У потерпевшего возникают имущественные потери, выражающиеся в том, что он постоянно или временно лишается возможности получать прежний заработок или иной доход, несет расходы на лечение и т. п. В случае смерти гражданина такие потери несут его близкие, утрачивающие со смертью близкого им человека источник доходов или содержания. Все эти потери возмещаются

причинителем вреда в рамках деликтных обязательств. На этих же основаниях потерпевшему, кроме того, компенсируется моральный вред. При причинении гражданину увечья или ином повреждении его здоровья возмещению подлежит, прежде всего, утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь. Во вторую очередь возмещению подлежат дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья, в том числе: расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение. При определении утраченного заработка (дохода) пенсия по инвалидности, назначенная потерпевшему в связи с увечьем или иным повреждением здоровья, а равно другие пенсии, пособия и иные подобные выплаты, назначенные как до, так и после причинения вреда здоровью, не принимаются во внимание и не влекут уменьшения размера возмещения вреда (не засчитываются в счет возмещения вреда). В счет возмещения вреда не засчитывается также заработок (доход), получаемый потерпевшим после повреждения здоровья. Объем и размер возмещения вреда, причитающегося потерпевшему, могут быть увеличены законом или договором. Например, вред, причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении обязанностей военной службы, службы в полиции и других соответствующих обязанностей возмещается в более высоком размере в соответствии с законами, регулирующими соответственно службу в армии или в полиции. В случае смерти потерпевшего право на возмещение вреда возникает у близких ему людей, понесших расходы на погребение, а также у лиц, которых он полностью или частично содержал при жизни либо обязан был содержать как кормилец. В число этих лиц входят: нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания; ребенок умершего, родившийся

после его смерти; один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими четырнадцати лет либо хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе; лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти. Один из родителей, супруг либо другой член семьи, не работающий и занятый уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего и ставший нетрудоспособным в период осуществления ухода, сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за этими лицами. Вред возмещается в размере той доли заработка (дохода) умершего, которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни. При определении возмещения вреда этим лицам в состав доходов умершего наряду с заработком (доходом) включаются получаемые им при жизни пенсия, пожизненное содержание и другие подобные выплаты. При определении размера возмещения вреда пенсии, назначенные лицам в связи со смертью кормильца, а равно другие виды пенсий, назначенные как до, так и после смерти кормильца, а также заработок (доход) и стипендия, получаемые этими лицами, в счет возмещения им вреда не засчитываются. Установленный каждому из имеющих право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца размер возмещения не подлежит дальнейшему перерасчету, кроме случаев: рождения ребенка после смерти кормильца; назначения или прекращения выплаты возмещения лицам, занятым уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего кормильца. Законом или договором может быть увеличен размер возмещения. Платежи по возмещению вреда по случаю потери кормильца выплачиваются: несовершеннолетним — до достижения восемнадцати лет; обучающимся старше восемнадцати лет — до получения образования по очной форме обучения, но не более чем до двадцати трех лет; женщинам старше

пятидесяти пяти лет и мужчинам старше шестидесяти 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 четырнадцати лет либо изменения состояния здоровья. Выплаты денежных сумм в возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, производятся периодически, как правило, ежемесячно. Они подлежат индексации, т. е. изменению пропорционально росту установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума на душу населения в соответствующем субъекте РФ по месту жительства потерпевшего, а при отсутствии в соответствующем субъекте РФ указанной величины данные суммы должны быть не менее установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума на душу населения в целом по РФ.

# ГЛАВА 24. ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

## § 1. Понятие интеллектуальной собственности: общая характеристика

Книга — это вещь, в которой воплощается произведение. **Произведение** не относится к материальным вещам.

Интеллектуальная собственность имеет *абсолютное право.*

Термин *интеллектуальная собственность* вошел в обиход значительно недавно (в XVIII в.) в связи с развитием техники. Интеллектуальная собственность не относится ни к вещному, ни к обязательному праву.

1907 г. – Акт королевы Анны (без разрешения автора никто не может использовать его произведения).

**Автор имеет исключительное право на свои произведения, труды** (это единственное приближает к вещному праву).

**Интеллектуальная собственность. Институт, субинституты интеллектуальной собственности:**

1) авторское право;

2) патентное право;

3) селекционное право;

4) средства индивидуализации товаров.

## § 2. Авторское право: общая характеристика

**Авторское право** (в объективном смысле) — это система правовых норм, регулирующих отношения, связанные с созданием и использованием результатов творческой деятельности.

**Авторское право** (в субъективном смысле) — это право субъекта. Для того чтобы возникло это право, не нужно других фактов, кроме как создание творческого труда. Эти права возникают только у автора – это абсолютное

право (правомочным является только автор, а обязательные – неопределенный круг лиц).

В некоторых странах для возникновения права необходима регуляция. В России к этому относится только база данных.

**Субъекты авторского права.**

Обладатель авторского права – создатель, автор. Другие носители авторских прав — соавторы. Существуют раздельные соавторы и неразделенное соавторство. А в первом случае — отдельный гражданин создает только отдельную часть.

В некоторых случаях авторские права не принадлежат самому автору (передаются наследникам).

В случае продажи авторского права другому лицу автор теряет свое авторское право.

Юридические лица тоже могут быть субъектами авторского права. Они могут быть создателями в случае государственного заказа (особенно в области техники, строительства, науки). Если создается *научное произведение*, то авторское право принадлежит государству (это может быть закреплено в договоре государственного заказа). Если это не указано в договоре государственного заказа, то авторское право принадлежит исполнителю государственного заказа.

Субъективное авторское право принадлежит авторам — гражданам — и сохраняется за ними в течение семидесяти лет, плюс  семьдесят лет за годом его смерти.

Если объективное авторское право принадлежит авторам — юридическим лицам — то за ними сохраняется авторское право **в течение семидесяти лет после первого показа.**

Присваивать себе авторство нельзя.

**Объекты авторского права.**

Не существует исключительного перечня объектов авторского права. Единственное — оно должно быть создано в объективной форме, должно быть создано творческим трудом.

Произведение является объектом авторского права независимо от его оценки, качества.

Объективная форма объекта предполагает возможность восприятия этого произведения на внешнем объекте.

Не только произведения литературы и искусства могут быть объектами авторского права. Объектом может быть и база данных – автор создал идею и по ней он осуществил подборку материалов, а также возможность извлечь эти материалы. Эта идея и есть элемент творчества.

**Содержание авторского права.**

***Права автора:***

Личные, неимущественные права.

1. Право авторства. Если кто-то ссылается на произведение, то он должен указать, что это воспроизводится, неотделимо, абсолютно, пожизненно.

2. Право на авторское имя. Автор может выпустить произведение под своим именем, под псевдонимом или анонимно. Это его право.

3. Право считать свое произведение оконченным. Только автор может решать вопрос опубликования, издания (право на обнародование).

4. Право на неприкосновенность произведения, корректоры могут исправлять только ошибки в произведении — орфографические, пунктуационные, синтаксические и др.

Сократить либо дополнить произведение, изобразить картинки возможно только с согласия автора.

**Имущественные (исключительные) права.** (Эти права могут быть переданы другим лицам. Поэтому их нельзя назвать исключительными):

1. Право на воспроизводство произведения.

2. Право на распространение произведения (распоряжение, продажа).

3. Право на публичное представление. За исключением случая, когда это произведение используется в домашнем кругу.

4. Право на помещение в интернете.

5. Импортировать в страну изданные за границей произведения автора можно только с его согласия. При этом автору полагается гонорар.

Без согласия автора и без выплаты автору гонорара используемые произведения возможно:

1) при использовании для себя в личных целях без цели предпринимательства;

2) исполнение произведений для судебных нужд;

3) цитирование произведений для учебных целей, научных целей (сочинение, статья);

4) для создания учебников, т. е. для образовательного процесса;

5) выдача книги в библиотеке;

6) размножение книг для слепых граждан (методом Бройля) и др.

Этот перечень является исчерпывающим.

**Договор об отчуждении исключительного права (ст. 1234 ГК РФ)**

Договор об отчуждении исключительного права — автор продает произведение (продаются авторские права имущественные, а не личные неимущественные) — автор переуступает свое исключительное право раз и навсегда, но уступаются только имущественные права.

Этот договор всегда возмездный и должен быть заключен в письменной форме.

Если вознаграждение не выплачивается в установленные сроки, то договор теряет силу, а те договора, которые на основе этого заключил приобретатель, остаются в силе, при этом вознаграждение выплачивается самому автору.

**Лицензионные договоры (ст. 1235 ГК РФ)**

Эти договоры используются чаще других для извлечения дохода.

**Лицензионные договоры бывают двух видов:**

1. ***Неисключительный*** (автор может заключить договор не с одним, а с несколькими пользователями).

2. ***Исключительный*** (автор не может предоставить другим лицам право пользования произведением кроме лица, с которым заключен договор).

Лицензионный договор — всегда срочный договор. Если он не установлен в договоре, то он заключается на пять лет.

3. ***Договор о продаже материального носителя.***

Продается книга, скульптура, при этом покупатель не приобретает авторских прав на указанное произведение, которое находится в данной книге. Автор продает только материальный носитель. Все прав на произведение остаются за автором.

При покупке картины одним лицам и ее дальнейшей продаже другому лицу, первый должен выплатить определенную сумму автору картины (право следования — только при публичной продаже).

4. ***Договор авторского заказа*** **(ст. 1288 ГК РФ).**

Автор обязуется создать и передать заказчику творение, а последний обязуется выплатить вознаграждение.

При этом в период создания творения *автору выплачивается аванс.*

Автор по этому договору должен создать произведение к определенному сроку и представить его заказчику.

- Если автор написал, создал не то, что было оговорено, то заказчик может отказаться от договора. Если автор не уложился в срок, то заказчик может предоставить дополнительный срок автору. Автор должен прислушиваться к конкретным замечаниям заказчика.
- Если в договоре указано, что передаче подлежит только его материальный носитель, то авторские права сохраняются за автором.

## § 3. Смежные права: общая характеристика

Институт авторского права включает также права лиц, которыми заняты произведения. Смежные права возникли позже авторских прав.

Исполнители имеют право на вознаграждение за использование их исполнений.

Такое же право сохраняется за лицами, записавшими фонограммы, — совершенствование процесса звукозаписи.

Смежными правами пользуются и организации эфирного и кабельного вещания.

Смежные права публикаторов — лиц, впервые обнаруживших, обработавших и опубликовавших произведение, которое не имеет автора.

Смежные права изготовителей базы данных.

**Исполнители —** артисты, певцы, музыканты, танцоры, режиссеры, дирижеры.

**За исполнителями признаются не только имущественные права, но и личные права:**

1) на собственное исполнение;

2) на неприкосновенность его исполнения;

3) на имя.

Эти права у него возникают только в случае соблюдения авторских прав.

**Имущественные права исполнителя:**

Использование своего исполнения (трансляция по радио, телевидению). Право исполнителя существует в течение всей жизни, но не менее пятидесяти лет.

**Изготовитель фонограммы —** в отличие от исполнителя им может быть как физическое, так и юридическое лицо.

1. Право использовать свое наименование.

2. Неприкосновенность.

**Имущественное право:** использование, распоряжение, прокат.

**Государственные права:** клубы, кафе обязаны выплачивать изготовителю фонограмм вознаграждение.

**Организации эфирного и кабельного вещания —** юридические лица, имеющие смежные права на свои передачи.

Другие организации не могут использовать передачи этой организации безвозмездно.

Передача не обязательно является произведением искусства, это может быть передача какого-либо события.

Смежное право этих организаций сохраняется в течение пятидесяти лет с момента первого вещания.

**Изготовитель базы данных.**

База данных — это определенное творение, объект авторского права.

Если кто-то желает извлечь информацию с помощью этой базы данных, то он должен получить согласие обладателя базы данных и выплатить ему вознаграждение.

Смежное право изготовителя базы данных действует в течение пятнадцати лет с момента изготовления базы данных.

**Публикатор.**

Авторских прав нет, т. к. срок их действия истек. Но у публикатора возникает смежное право. Публикатор имеет право требовать указания его имени и право на вознаграждение от использования его публикации.

Смежное право публикатора действует в течение двадцати пяти лет.

**Защита авторских и смежных прав.**

Эти права очень уязвимы.

**Технические средства защиты.**

© – произведение охраняется законом

® – произведение охраняется смежным правом.

Но эти средства носят профилактический характер. К техническим средствам также относятся пароли.

**Судебный порядок.**

- Если оспариваются авторские, смежные права, то эти права защищаются в судебном порядке. Чаще всего в этих случаях производится экспертиза (литературоведческая).

Судебный порядок зависит от нарушения авторского права (использовании пресечения).

- Если право нарушено, то речь идет о возмещении убытков (и реального ущерба, и упущенной выгоды). Правда, не все авторы могут доказать размер понесенных им убытков.

- Если автор не может доказать, то он должен указать убытки в диапазоне: от 10 тыс. рублей — 5 млн рублей. Суд может уменьшить или увеличить размер возмещения.

Конфискация контрафактных материалов — эти материалы уничтожаются.

Конфискация оборудования и материалов.

Юридическое лицо может быть ликвидировано.

Публикация судебного решения (организационная мера защиты).

## § 4. Патентное право: общая характеристика

**Патентное право** — это совокупность правовых норм, регулирующих общие отношения, возникающие в сфере техники. Объекты патентного права, в отличие от объектов авторского права *могут быть воспроизведены,* т. е. они *могут быть повторимыми*. Результаты творческой деятельности в области техники должны быть зарегистрированы.

Для того чтобы стать обладателем прав в области техники недостаточно создания объекта, необходима регистрация этого объекта**.**

**Объекты патентного права:**

1. **Изобретение** — это решение какой-либо проблемы техническими средствами (создание новых предметов; изготовление новых лекарств;

продумывание новых процессов и др.). Чтобы решение было изобретенным, оно должно отвечать некоторым **требованиям:**

1) оно *должно быть новым.* Причем новизна должна быть не на территории одного государства, а она должна быть признана *новой на мировом уровне.* Если суть изобретения раскрыта самим автором в СМИ, но заявление на регистрацию подано в течение шести месяцев с момента распространения информации, то новизна остается в силе, если позже шести месяцев – уже не новая;

2) и**зобретательный уровень —** условное понятие, решение выше мирового уровня. Решения, которые не очевидны *даже для специалиста*;

3) п**рименяемость.** Это изобретение должно быть применимо.

**Не может быть изобретением:**

- ***открытие* —** установление какой-либо закономерности в природе; новые процессы (о них не было известно ранее, но они всегда существовали в природе) или в науке. *Открытие является основанием для дальнейшего изобретения;*
- математические методы, гипотезы;
- исследования, которые проводятся в организме человека;
- исследование, на соответствующие нравственным, гуманным нормам.

2. **Последние модели —** новое достижение в области техники, касающееся только устройства (составные части).

**Требования к полезной модели:**

1) эта модель должна быть новой;

2) она должна быть применимой.

3. **Промышленный образец** — это новое решение внешнего вида изделия, требования к дизайну изделия. В условиях конкуренции внешний вид изделия играет огромную роль. Поэтому промышленный образец весьма востребован в мире. Это решение касается не существа, а внешнего вида.

**Требования к промышленному образцу:**

1) он должен быть новым;

2) он должен быть оригинальным — результат творческой деятельности.

**Оформление патентных прав**

Создание объекта патентного права само по себе не порождает прав. Обязательна регистрация этих объектов. Регистрацией занимаются патентные ведомства. Они выдают патенты.

В РФ регистрацией занимается *Роспатент (Федеральная служба по интеллектуальной собственности),* который находится в ведении Министерства экономического развития Российской Федерации.

**Право на обращение в Роспатент имеют:**

1. Сам автор может оформить заявку. К заявлению должны быть приложены объяснения об объекте: фотографии, предложения.

2. Работодатель тоже может обратиться с заявлением, если объект получен в результате выполнения служебных, трудовых обязанностей. Автору в этом случае полагается вознаграждение, если этот объект будет использоваться у этого работодателя. Все права возникнут у работодателя.

3. Лицо, которому автор переуступил свое право. В этом случае в патенте должен быть указан сам автор;

4. Если объект получен в результате НИОКР по заказу, то патентовать объект имеет право заказчик;

5. Если объект создается в результате государственного заказа, то право патента принадлежит государственному заказчику, если иное не предусмотрено в договоре. В договоре концессии право патента принадлежит концеденту (Федеральный закон от 21 июля 2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Папка с заявителем и документами находится в Роспатенте в течение двух месяцев. Это срок, в течение которого заявитель может внести в заявку изменения, дополнения без уплаты государственной пошлины.

Далее Роспатент приступает к проверке этой документации – формальная экспертиза. Если у них возникают вопросы, то заявитель должен им объяснить, представить разъяснения.

- Если документация прошла стадию формальной экспертизы, далее все зависит от объекта патентования.

- Если **объектом** является **полезная модель,** то достаточно проведения форменной экспертизы, на основе которой выдается патент.

- Если объектом является **промышленный образец,** то после форменной экспертизы сразу же начинается проверка по существу, в результате которой заявителю выдается либо патент, либо отказ. В последнем случае Роспатент должен дать разъяснения к отказу.

- Если объектом является **изобретение,** то после форменной экспертизы хранятся в Роспатенте **в течение трех лет** (отложенная экспертиза).

- Если к этому объекту кто-то проявит интерес, оплатит государственную пошлину, то проводится **экспертиза по существу.**

**Патент и его значение.**

Здесь фигура автора не значительна.

Имущественными правами в данном случае обладает патентообладатель.

***Права патентообладателя:***

1. Право приоритета на мировом уровне.

2. Исключительное право на использование данного объекта.

Если патентообладатель не является автором, то в патенте должен быть указан автор. Но у автора нет имущественных прав (кроме случаев служебных отношений), он имеет только личные права.

Другие лица использовать объект патента могут только с согласования патентообладателя.

Без согласия патентообладателя может быть использовано техническое достижение в случаях:

1) личного использования;

2) для научных исследований;

3) при чрезвычайных обстоятельствах;

4) для получения лекарства (разовое изготовление);

5) при обороне государства (без согласия, но с дальнейшей выплатой вознаграждения патентообладателю).

***Обязанности патентообладателя:***

1) выплачивать вознаграждение автору (только патентообладатель работодатель);

2) ежегодно вносить пошлину за обладание патентом;

3) соблюдать патенты, выданные другим лицам;

Патент на изобретение действует *в течение только двадцати лет, с момента подачи заявления*. С истечением срока патентообладатель теряет права.

Патент на полезную модель действует в течение десяти лет.

Патент на промышленный образец действует в течение пятнадцати лет. (Он может быть продлен на пять лет один раз).

**Патентные договоры**

**Лицензионные договоры.**

1. Исключительная лицензия: без предоставления права иным лицам.

2. Неисключительная: всем иным лицам.

Без согласия — при чрезвычайных обстоятельствах.

Обязательные лицензии — когда создатель не предоставляет возможности использовать полезную модель другими лицами.

**В судебном порядке**

**Доказать:**

1) патентообладатель не использует полезную модель без уважительных причин. Его должен доказать истец.

2) У истца имеется все необходимое для использования достижения.

По судебному решению — выдача неисключительной лицензии.

## Свободная лицензия

Когда заявитель подает заявочную документацию в Роспатент, он может заявить, что до получения патента изобретение может использовать любое лицо.

## Защита патентных прав

1. Административный спор разрешается Роспатентом:

1) по спорам об отказе выдачи патента, регистрацией патентной палаты может быть обжаловано в суде;

2) протест против выдачи патента.

2. Судебный порядок:

1) споры по договорам о передаче авторских прав;

2) об оспаривании авторства;

3) о выплате автором вознаграждения, когда патент получен работодателем.

# ГЛАВА 25. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ НАСЛЕДСТВЕННОГО ПРАВА

## Понятие наследования

Законодателем создан процесс передачи имущественных прав от умершего к его наследникам. Как было отмечено в Определении Конституционного Суда РФ от 30 сентября 2004 г., «право наследования включает в себя как право наследодателя распорядиться своим имуществом на случай смерти, так и права наследников на его получение»[162].

**Значение:** наследие играет огромную роль в обществе.

1. Выполняет **функции материальной поддержки наследников**

2. Выполняет стимулирующую функцию (стимулирует трудовые отношения).

3. Выполняет функцию восстановления (предотвращения) катаклизмов в экономике.

## Время и место открытия наследства (ст. 1114 ГК РФ)

Это время длящееся.

**Открытие наследства** начинается *с момента смерти гражданина*. С этим связано:

1) определение объектов наследования;

2) определение наследственной массы;

3) необходимо определить применение законодательства о наследстве.

**Время открытия наследства** — день смерти гражданина (наследодателя).

Если муж и жена умерли в один день, то они не наследую друг после друга, не возникают наследственные отношения.

---

[162] По жалобам гражданки Балакир Елены Марковны на нарушение ее конституционных прав положениями пункта 1 статьи 3 Закона Российской Федерации «О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения» и граждан Наумова Дмитрия Владимировича и Соболевой Юлии Владимировны на нарушение их конституционных прав теми же положениями Закона Российской Федерации «О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения», а также положениями статьи 1111 и пункта 2 статьи 1152 Гражданского кодекса Российской Федерации: Определение Конституционного Суда РФ от 30.09.2004 № 316-О // Собрание законодательства Российской Федерации. 2004. № 46 (Ч 2). Ст. 4570.

**Юридическая смерть** (безвестное отсутствие, объявление умершим) также является основанием открытия наследства.

Место открытия наследства необходимо для оформления прав, документов на наследство. Местом открытия наследства признается последнее место жительства наследодателя. Если у лица нет места жительства, то местом открытия наследства является место нахождения основного имущества наследодателя.

**Наследственное имущество** — это единство, определенный комплекс, совокупность имущественных и необходимых для их осуществления неимущественных прав и обязанностей[163].

**Состав наследственной массы**

1. Личные права гражданина не переходят по наследству, они прекращаются.

2. Имущественные права, тесно связанные с личными правами, тоже прекращаются (например, возмещение за вред, причиненный здоровью); прекращаются также личные имущественные права, связанные с выполнением определенной работы.

3. К наследникам переходят только *имущественные права* и обязанности умершего. Круг этих объектов неограничен, широк. Право аренды на недвижимое имущество переходит по наследству. Не переходят по наследству должности, посты, трудовые функции.

**Переходят только имущественные права и обязанности: право собственности, право залога, сервитуты – вещные права.**

Права нанимателя не переходят по наследству. Они продолжают пользоваться жилым помещением, но они являются не наследниками, а пользуются этим правом как члены нанимателя.

Выплата зарплаты, пенсии прекращается после смерти гражданина. Если есть начисленная, но не выплаченная заработная пенсия, то эти суммы не считаются наследственной массой и не наследуются. Они выплачиваются

[163] Толстой Ю. К. Наследственное право. М., 1999. С. 3

лицами, которые жили совместно с умершим. Но эти суммы выплачиваются не как наследство, а как если бы выплачена самому умершему, т. е. лицам, совместно проживавшим. Если за этой суммой, не выплаченной заработной платой, члены семьи не обратились в течение четырех месяцев, то эта сумма входит в состав наследственной массы.

Пенсия не входит в состав наследственной массы, она накапливается в Пенсионный фонд кому нужно выплатить накопительную часть своей пенсии.

В состав начисленной массы входят также интеллектуальные права умершего гражданина.

**Наследование по завещанию (глава 62 ГК РФ)**

Наследователь при жизни составил завещание своего имущества определенным лицам.

Если нет завещания, то наследование происходит по закону.

**Завещание** — это распоряжение наследодателя на счет своего имущества на случай смерти.

**Завещание – особая сделка:**

1) она может быть совершена только дееспособным лицом;

2) она должна быть совершена лично гражданином (не может быть составлено опекуном, попечителем или через представителя);

3) сделка сугубо формальная — обязательно должно быть нотариально удостоверено.

- Если нет нотариального удостоверения, то завещание недействительно.
- Если нотариальное удостоверение невозможно в силу обстоятельств, то в ряде случаев завещание может быть удостоверено другими лицами (например, в местах лишения свободы – начальником тюрьмы, в больнице — врачом; в экспедиции – начальником экспедиции; на корабле — капитаном корабля и др.). Эти завещания равны к нотариально удостоверенным завещанием.

Иногда достаточно составление завещания письменно без удостоверения (например, в случаях террористического захвата — в этом случае необходимо, *чтобы завещание было составлено лично самим гражданином в присутствии двух свидетелей).*

При банковском вкладе лицо может составить *завещательное распоряжение.*

Эти завещания, составленные письменно при чрезвычайных ситуациях или при открытии банковского вклада, являются второстепенным, т. е. если есть нотариально удостоверено завещание, и оно противоречит вышеназванным, то юридическую силу имеет нотариально удостоверенное завещание.

4) завещание — это сделка, которая вступает в силу только после смерти гражданина.

- Если существует несколько завещаний, которые противоречат друг другу, то применяется более позднее завещание.
- Если наследодатель отменил последнее удостоверенное завещание, а новое не успел составить, но наследование происходит по закону.

**Содержание завещания**

С течение времени вопрос о возможности быть наследником менялся. Сегодня действует *принцип свободы завещания.* Завещание может быть осуществлено как в пользу физических, так и юридических лиц.

Исключение: обязательные наследники, ненадлежащие наследники.

1. Некоторые лица имеют право на наследство, даже если они не включены в завещание — обязательные наследники: нетрудоспособные иждивенцы (они получают половину своей доли).

2. Ненадлежащие наследники — лица, совершившие умышленные противоправные действия в отношении наследодателя или его завещания. В этом случае это лицо отстраняется от наследования, даже если оно указано в завещании.

**Для того чтобы завещание было действительным, необходимо:**

1) указать наследников;

2) указать распределение имущества (если не указано, то имущество распространяется в равных долях);

3) подназначить наследника, т. к. в некоторых случаях наследники не доживают до открытия наследства или отказывается от наследства, поэтому наследодатель должен указать подназначенного наследника (ст. 1121 ГК РФ);

4) в некоторых случаях наследодатель может указать исполнителя наследства, которое может осуществить управление имуществом, пока наследники не вступили в права. Завещатель может оставить исполнителю вознаграждение. Указанный в наследстве исполнитель может отказаться от исполнителя.

**Завещательный отказ (легат)** — это обязательство, возложенное наследодателем на наследника как по закону, так и по завещанию передать какое-либо имущество, оказать услугу другому лицу (например, предоставить часть жилья другому лицу). Это другое лицо, не является наследником. Он — легатарий, отказополучатель.

Между наследником и отказополучателем *возникают отношения обязательства:* первый является должником, а второй — кредитором.

**Легатарий** должен потребовать право легата в течение трех лет. Это пресекательный срок, он не может быть восстановлен.

Наследник должен исполнять легат в пределах стоимости своей доли. Если легат больше доли наследства, то наследник не должен исполнять легат за свои собственные средства. Обязательный наследник должен исполнять только в размерах, не превышающих его законную долю.

Легатарий не является наследником. Легат не порождает вещных прав, возникают только обязательственные отношения.

Тем не менее к нему предъявляются требования, как и к наследнику. Он не должен быть недостойным наследником (не должен совершить умышленные противоправные действия против наследодателя).

**Завещатель возложения** — это возложение на наследника обязанности что-то сделать, но в пользу общественной цели, в пользу неопределенного круга лиц.

*Отличие от завещателя отказа:* в случае отказа выполнения завещания возложения наследником на него может быть подан иск государственным органом, при завещателе отказ – иск может быть подан только легатарием.

**Наследование по закону**

- Если нет завещания, то наследование осуществляется по закону.
- Если завещание недостойное, то наследование по закону.
- Если не распределено все имущество в завещании – то наследование по закону оставшегося имущества.
- Круг наследников определен законом.

Установлена **система очередности наследования по степени родства:**

I. ***Дети, супруг и родители наследодателя*** (если есть хотя бы один из этой очереди, то он **получает все.** Если наследников этой очереди несколько, то наследство делится между ними. При этом дееспособность и трудоспособность этих лиц значения не имеет).

II. ***Полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка*** как со стороны отца, так и со стороны матери (п. 1 ст. 1143 ГК РФ).

III. ***Полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя, т. е. его дяди и тети*** (п. 1 ст. 1144 ГК РФ).

В п. 2 ст. 1145 ГК РФ закреплено правило о том, что **призываются к наследованию:**

- в качестве наследников четвертой очереди родственники третьей степени родства — прадедушки и прабабушки наследодателя;
- в качестве наследников пятой очереди родственники четвертой степени родства — дети родных племянников и племянниц наследодателя

(двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки);

- в качестве наследников шестой очереди родственники пятой степени родства — дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

• в качестве наследников седьмой очереди призываются теперь пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Если есть наследник ближайшей очереди, то они оттесняют от наследования более дальних родственников.

**Условия:**

1. Наследник умер до смерти наследодателя (до открытия наследства).
2. Его долю наследуют его родственники по прямой исходящей линии.

**Наследование по праву представления**

Если до наследодателя умирает кто-то из наследников и у него есть потомство, то они делят между собой ту долю, которая приходилась бы на их родителя. Но это наследование по праву представителя действует только до III очереди. II очередь: умер, то ½ делиться между его детьми.

**Наследование нетрудоспособными иждивенцами**

Если эти лица состояли в родственных отношениях, они имеют право на наследство, даже если проживали и не совместно с наследодателем.

Они призываются к наследству в составе той очереди, которая призывается к наследству. Если нет наследников I очереди, то к наследству призывается наследники II очереди. А нетрудоспособный иждивенец наследует вместе с ними. Но он **не оттесняет наследников другой очереди,** но только до V очереди.

В этом случае он имеет право на наследство, если он жил вместе с умершим.

Если нетрудоспособный иждивенец относится к V очереди, то он наследует вместе с I, II, III, IV очереди, не оттесняя. Начиная с V очереди он уже оттесняет, т. к. он является родственником V очереди.

**Принятие наследства и отказ от наследства**

Право принять наследство есть субъективное право, так как «в нем заключена возможность отказаться от него, ибо нет обязанностей принять наследство»[164].

**Срок принятия наследства**: *шесть месяцев* с момента открытия. Если срок пропущен по уважительной причине, то наследник может доказать это в судебном порядке или по соглашению с другими наследниками.

**Принятие наследства:**

1) фактические действия (управление имуществом);

2) подача заявления в нотариальную контору, по месту открывания наследства.

- Если наследник *жил вместе* с наследодателем, то принятие осуществляется в порядке совершения фактических действий.
- Если наследник жил отдельно от наследодателя, то наследник должен предъявить *заявление о принятии наследства в течение шести месяцев* в нотариальную контору по месту открытия наследства.
- Если срок пропущен, то принять наследство можно либо *по соглашению с другими наследниками, либо в судебном порядке.* Во втором случае необходимо *доказать уважительность причины,* по которой срок принятия наследства пропущен.
- По закону наследники делят имущество *поровну.*
- Право собственности на наследство (на имущество) возникает с *момента открытия наследства.*

[164] Рясенцев В. А. Рецензия на книгу: Антимонов Б. С., Граве К. А. Советское наследственное право // Советское государство и право. 1956. № 4. С. 145.

**Наследственная трансмиссия —** если наследник умер, не успев ни принять, ни отказаться от наследства, то имеет место наследственная трансмиссия, т. е. его доля переходит к наследникам умершего.

Во время смерти: при наследовании по пр. представителя наследник умер до открытия наследства; при наследственной трансмиссии – наследник умер после открытия наследства, не успев его принять.

Наследуют не только родители по прямой нисходящей линии, но и иные родственники (при наследственной трансмиссии).

**Принятие наследства и отказ от наследства (ст. 1156 ГК РФ)**

Наследник должен выразить свое отношение к наследству.

Наследники должны выразить эту волю в **течение шести месяцев** с момента открытия наследства.

**Принятие наследства:**

1) фактическое управление

Если наследник принял хотя бы часть наследства, то, следовательно, он принял все наследство[165]. Так как наследство – понятие единое, неделимое.

2) подача заявления в нотариальную контору по месту открытия наследства. Это заявление должно быть подано *в течение шести месяцев с момента открытия наследства.*

**Отказ от наследства (ст. 1157–1159 ГК РФ):**

1. Не подавать в течение шести месяцев заявление в контору или не вступать в фактическое управление наследством. Это касается и наследников по закону, и наследников по завещанию.

- Если отказался наследник по закону, то наследство переходит к наследникам следующей очереди.
- Если наследников одной очереди несколько и отказался один из них, то его доля увеличивает наследство первых двух наследников этой же очереди.

Отказ от наследства необратим.

[165] Кузнецова О. А. Отказ от наследства: вопросы теории и правоприменительной практики // Юрист. 2016. № 2. С. 25–29.

2. Путем подачи заявления об отказе от наследства в нотариальную контору:

1) просто отказ;

2) отказ в пользу другого наследника.

**Если в завещании распределено все имущество** и один из наследников по завещанию отказывается от своей доли, то его доля переходит к долям остальных наследников по завещанию.

**Если в завещании распределена только часть имущества**, то отказ от своей доли наследников ведет к увеличению незавещанной части наследства, т. е. его доля переходит в незавещанную часть, тем самым увеличивая долю наследников по **закону.**

В некоторых случаях **недопустимо отказаться от наследства в пользу другого наследника.**

1) если все имущество распространено между наследниками по завещанию;

2) если в завещании указан субститут наследника, его заместитель;

3) если обязательный наследник не может передать свою долю другому лицу, он может отказаться от нее.

- Если наследник пропустил *шестимесячный срок* для принятия наследств, то все будет зависеть от поведения других наследников. Если они согласятся выделить ему его долю, то обращаться в суд не нужно. В этом случае нотариус перепишет доли принятого наследства (свидетельство о наследстве).
- Если наследники не согласны, то наследство делится в судебном порядке (необходима уважительная причина).

**Особенности наследования отдельных видов имущества**

1. **Фермерские хозяйства.**

Они не являются юридическими лицами. Все их имущество находится в их общей совместной собственности. Если один из членов фермерского хозяйства умирает, то наследуется его доля. Доли членов равны. Если

наследниками являются члены фермерского хозяйства, то его доля остается здесь же.

Если наследуют члены крестьянского хозяйства, то доля выражается в денежном виде. Эта выплата имеет место в течение **одного года.**

2. **Земельные участки.**

Наследуется не только земельный участок на правах собственности, но и земельный участок на праве пожизненного наследуемого владения, который можно переоформить на право собственности.

- Если наследников несколько, то земельный участок должен быть разделен. Но существуют определенные размеры и пределы, до которых можно делить земельный участок.
- Если невозможно разделить в соответствии с этим правилом (не соблюдаются минимальные размеры земельного участка), то земельный участок не делится. Этот земельный участок в этом случае получает один из наследников, остальным — компенсируется за счет другого имущества.

3. **Предметы домашней обстановки.**

То лицо, которое проживало совместно с умершим, имеет преимущественное право в счет своей доли получить предметы домашней обстановки.

4. **Жилые помещения.**

Если жилое помещение было предоставлено по договору социального жилого найма, то это жилье не входит в наследство. Члены семьи нанимателя продолжают жить в этом жилом помещении.

Если жилое помещение принадлежит на праве собственности, то оно включается в наследственную массу. В этом случае те граждане, которые проживали совместно с умершим, имеют преимущественное право перед другими наследниками.

Если жилое помещение превышает стоимость его доли в наследстве, то наследник должен возместить другим наследникам стоимость, превышающую его долю за счет своего имущества.

## Оформление наследственных прав

**Свидетельство о праве на наследство** — это документ, подтверждающий права наследника. Оно выдается нотариальной конторой по месту открытия наследства. Правовая природа свидетельства о наследстве определяется в юридической литературе неоднозначно. Существует мнение, что свидетельство о праве на наследство является и правоустанавливающим, и правоподтверждающим документом[166]. Вместе с тем наиболее распространена позиция, связанная с определением юридического значения этого документа как правоподтверждающего (а не правообразующего)[167]. Нотариусу необходимо доказать факт принятия наследства. Доказательство происходит в судебном порядке. Нотариус также должен удостовериться, что имущество было в собственности наследодателя. Для этого необходимо представить доказательства. Без свидетельства о **наследовании банк не выплатит наследнику вклад в банке наследодателя.**

Обращаться за свидетельством о наследовании можно в любое время. Определенных сроков нет.

## Ответственность наследников по долгам наследодателя

В состав наследственной массы входят также долги наследодателя.

Наследник отягощен долгами наследодателя только в пределах унаследованной доли. Свыше этой доли он не отвечает.

**Долги возмещаются в порядке очереди:**

1) расходы, связанные с лечением умершего и похоронами наследодателя;

2) расходы, связанные с охраной имущества;

3) расходы, связанные с исполнением завещания, управления имуществом;

4) долги, отягощающие наследство.

---

[166] Там же. С. 35.

[167] Калиниченко Т. Г. Правовая природа нотариальных процедур: теоретический аспект // Нотариальный вестник. 2009. № 6. С. 12.

# ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Гражданское право располагает уникальным, веками отработанным юридическим инструментарием, обеспечивающим организованность и порядок в общественном производстве без непосредственного соприкосновения с аппаратом государственного принуждения путем воздействия на экономические интересы участников общественного производства.

Развитие в нашей стране рыночной экономике с неизбежностью привело к расширению сферы гражданско-правового регулирования имущественных отношений, складывающихся в различных сферах деятельности. Так, в последние годы на смену стандартной системы товарообмена и оказания услуг пришла дистанционная форма в различных проявлениях, регулируемая нормами гражданского права.

Гражданское право — необходимый элемент саморегулирующего экономического механизма, именуемого рынком. Поэтому по мере становления рыночной экономики в нашей стране роль и значение гражданского права в жизни общества неуклонно будут возрастать. В этих условиях крайне важно четкое определение границ гражданско-правового регулирования в купе с совершенствованием гражданско-правового метода.

В пособии раскрыты и описаны все темы изучаемой дисциплины «Гражданское право» в соответствии с рабочей программой учебной дисциплины. Тематический план дисциплины не предусматривает лекционных занятий по всем темам дисциплины, поэтому данное пособие позволит курсантам и слушателям более качественно подготовиться не только к семинарским и практическим занятиям, но и к зачету и экзамену, а также наилучшим образом усвоить институты отрасли гражданского права.

# СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ

## I. Нормативные правовые акты


1. Бюджетный кодекс Российской Федерации: федеральный закон от 30 июля 1998 г. № 145-ФЗ [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51ФЗ [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
6. Европейская конвенция о внешнеторговом арбитраже (Женева, 21 апреля 1961 г.) [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
7. Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
8. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

9. Конвенция о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 11 апреля 1980 г) [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

10. Конвенция, устанавливающая единообразный закон о переводных и простых векселях (Женева, 7 июня 1930) [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

11. Конституция Российской Федерации [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

12. О банках и банковской деятельности [Электронный ресурс]: федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

13. О государственной регистрации недвижимости [Электронный ресурс]: федеральный закон от 13.07.2015 № 218-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

14. О государственной регистрации недвижимости [Электронный ресурс]: федеральный закон от 13.07.2015 № 218-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

15. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей [Электронный ресурс]: федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

16. О государственных и муниципальных унитарных предприятиях [Электронный ресурс]: федеральный закон от 14.11.2002 № 161-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

17. О защите прав потребителей [Электронный ресурс]: закон от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 (с посл. изм.). Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

18. О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд [Электронный

ресурс]: федеральный закон от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

19. О некоммерческих организациях [Электронный ресурс]: федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

20. О полиции [Электронный ресурс]: федеральный закон от 7 февраля 2011 г. №3-ФЗ (с посл. изм.). Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

21. О производственных кооперативах [Электронный ресурс]: федеральный закон от 08.05.1996 № 41-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

22. О рынке ценных бумаг [Электронный ресурс]: федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

23. О транспортно-экспедиционной деятельности [Электронный ресурс]: федеральный закон от 30.06.2003 № 87-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

24. Об актах гражданского состояния [Электронный ресурс]: федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ (с посл. изм.). Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

25. Об акционерных обществах [Электронный ресурс]: федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

26. Об обществах с ограниченной ответственностью [Электронный ресурс]: федеральный закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

27. Об опеке и попечительстве [Электронный ресурс]: федеральный закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

28. Об организации защиты чести, достоинства и деловой репутации сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации, федеральных государственных гражданских служащих и работников системы МВД России в связи с осуществлением ими служебной деятельности, деловой репутации подразделений системы МВД России [Электронный ресурс]: приказ МВД России от 19.12.2018 № 850 (с посл. изм.). Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

29. Об утверждении Инструкции о порядке хранения вещей, явившихся орудиями совершения или предметами административного правонарушения, и документов, имеющих значение доказательств по делу об административном правонарушении [Электронный ресурс]: приказ МВД России от 31.12.2009 № 1025. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

30. 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 России от 16 ноября 2012 г. №1040 // Российская газета. 2013. 3 апреля (№ 71).

31. Об утверждении Правил возмещения расходов на проезд и провоз багажа к избранному месту жительства сотрудникам органов внутренних дел, выплаты денежной компенсации расходов на проезд в санаторно-курортные или оздоровительные организации гражданам Российской Федерации, уволенным со службы в органах внутренних дел, и членам их семей, а также проезда членов семьи и родителей погибшего (умершего) сотрудника органов внутренних дел к месту его погребения, находящемуся за пределами территории Российской Федерации [Электронный ресурс]: постановление Правительства РФ от 30.12.2011 № 1229. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

32. Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации [Электронный ресурс]: постановление Правительства РФ от 19.01.1998 № 55 (ред. от 23.12.2016). Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

33. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462-1) // Российская газета. 1993. 13 марта.

34. Парижская конвенция по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 г.) [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

35. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

36. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

37. Уголовный кодекс от 13.06.1996 № 63-ФЗ [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

38. Федеральным законом от 10 января 2003 г. № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

## II. **Материалы судебной практики**

39. О некоторых вопросах практики применения Транспортного устава железных дорог Российской Федерации [Электронный ресурс]:

постановления Пленума ВАС РФ от 25 января 2001 г. № 1. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

40. О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора [Электронный ресурс]: постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 № 49. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

41. О некоторых вопросах разрешения споров, возникающих из договоров по поводу недвижимости, которая будет создана или приобретена в будущем [Электронный ресурс]: постановление Пленума ВАС РФ от 11.07. 2011 г. № 54. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

42. О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав: постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29.04.2010 // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2010. № 7.

43. О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 // Российская газета. 2015. 30 июня. № 140.

44. О разграничении государственной собственности в Российской Федерации на федеральную собственность, государственную собственность республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность [Электронный ресурс]: постановление ВС РФ от 27.12.1991 № 3020-1 (ред. от 24.12.1993). Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

45. О свободе договора и ее пределах: постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16 // Вестник ВАС РФ. 2014. № 5.

46. О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц

[Электронный ресурс]: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.02.2005 № 3. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

47. Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за первый квартал 2004 г. (по гражданским делам), утв. Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 23 и 30 июня 2004 г. // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2004. № 11.

48. Определение Высшего Арбитражного Суда РФ от 11 февраля 2009 г. № 292/09 по делу № А45-2265/2008-37/66 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

49. По жалобам гражданки Балакир Елены Марковны на нарушение ее конституционных прав положениями пункта 1 статьи 3 Закона Российской Федерации «О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения» и граждан Наумова Дмитрия Владимировича и Соболевой Юлии Владимировны на нарушение их конституционных прав теми же положениями Закона Российской Федерации «О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения», а также положениями статьи 1111 и пункта 2 статьи 1152 Гражданского кодекса Российской Федерации: определение Конституционного Суда РФ от 30.09.2004 № 316-О // Собрание законодательства Российской Федерации. 2004. № 46 (Ч. 2). Ст. 4570.

50. Постановление Президиума ВАС РФ от 27.04.2002 № 11011/01 по делу № А40- 23029/00-37-199// [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

51. Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 27.12.2007 по делу № А79-10163/2006, Постановление ФАС Центрального округа от 24.04.2009 № Ф10-1203/09 по делу № А68-6244/08-52/ГП-9-08 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

52. Постановление ФАС Центрального округа от 24.04.2009 № Ф10-1203/09 по делу № А68-6244/08-52/ГП-9-08 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

53. Решение Красногорского районного суда Алтайского края об истребовании имущества из чужого незаконного владения // Архив Красногорского районного суда Алтайского края. 2015. Д. № 1-91/2015.

## III. **Учебники, монографии, статьи**

54. Агарков М. М. Перевод долга // Избранные труды по гражданскому праву: в 2 т. М.: Центр ЮрИнфоР, 2002.

55. Аксюк И. В. Изъятие недвижимости как основание принудительного прекращения права собственности // Право и экономика. 2006. № 7.

56. Александров Н. Г. Юридическая норма и правоотношение: сокр. стенограмма доклада, прочит. на науч. сессии Ин-та 6-го мая 1946 г. / под ред. проф. И. Т. Голякова. Моск. юрид. ин-т. М. : тип. ТАСС, 1947.

57. Аскназий С. И. Об основаниях правовых отношений между государственными социалистическими организациями // Уч. зап. Ленинградского юрид. ин-та. Л., 1947. Вып. IV.

58. Бадмаева С. Ю. К вопросу о понятии объекта вещных прав // Вестник Московского университета. Сер. 11. Право. 2007. № 1.

59. Бараненков В. В. Гражданская правосубъектность военных организаций и правовые основы функционирования ведомственных систем юридических лиц. М., 2006.

60. Белов В. А. Теоретические проблемы учения о способах обеспечения исполнения обязательств // Законы России: опыт, анализ, практика. 2006. № 12 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

61. Богданова Е. Е. Защита прав нанимателя в случае нарушения преимущественного права в договорах аренды и найма жилого помещения // Законы России: опыт, анализ, практика. 2009. № 6.

62. Брагина А. Г., Зубенко Ю. С., Селиванов А. С. [и др.]. Защита чести, достоинства и деловой репутации в системе МВД России: учебно-практическое пособие. Барнаул: БЮИ МВД России, 2024.

63. Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право (общие положение). М.: Статут, 1997.

64. Братусь С. Н. Предмет и система советского гражданского права. М.: Госюриздат, 1963.

65. Бублик В. А., Семякин М. Н. Основные тенденции современного реформирования гражданского законодательства РФ: общая характеристика, онтологические и гносеологические основания, отдельные виды // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2020. № 4.

66. Бублик И. Г., Морозов Д. А., Черепанова О. С. [и др.]. Гражданское право (общая часть): учеб. пособие. Барнаул: БЮИ МВД России, 2019.

67. Булыгина М. А. О применении к договору мены правил об отдельных видах договора купли-продажи // Гражданское право. 2015. № 6.

68. Буркова А. Ю. Акцессорные обязательства // Вестник арбитражной практики. 2012. № 2.

69. Быстрицкая Н. Новеллы законодательства о залоге // Жилищное право. 2015. № 4 [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

70. Вавилин Е. В. Гражданское правоотношение в механизме реализации субъективного права и исполнения субъективной обязанности // Журнал российского права. 2007. № 7.

71. Виноградов О. Реквизиция как особое юридическое основание прекращения права собственности // Хозяйство и право. 2008. № 12.

72. Волженкин Б. В. «Обычный подарок» или взятка? // Законность. 1997. № 4.

73. Волков А. В. Виндикационный иск: вопросы теории и судебной практики // Российский судья. 2011. № 11.

74. Вятчин В. А. О понятии и отличительных особенностях обязательств в гражданском праве России // Юрист. 2014. № 9.

75. Газаева А. А. К проблеме понимания объекта и субъекта права на самозащиту: отраслевой подход // Юрист. 2018. № 5.

76. Гайдук Э. Г. О передоверии // Юрист. 2014. № 11.

77. Генкин Д. М. Основы советского социалистического гражданского права: лекции. М.: Высшая партийная школа при ЦК КПСС, 1956.

78. Голубцов В. Г. Сочетание публичных и частных начал в регулировании вещных отношений с участием государства. СПб., 2005.

79. Государственная социалистическая собственность / отв. ред. Райхер В. К. М., Л.: Изд-во АН СССР, 1948.

80. Гражданское право: учебник / под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. Изд. 4, перераб. и доп. М., 2000. Т. 1.

81. Гражданское право: учебник / под ред. А. П. Сергеева. М.: Велби, 2009. Т. 1.

82. Гражданское право: учебник / под ред. Ю. К. Толстого, А. П. Сергеева. М., 2006. Ч. 1.

83. Гражданское право: учебник: в 4 т. / отв. ред. Е. А. Суханов. Т. 2. Вещное право. Наследственное право. Исключительные права. Личные неимущественные права. М., 2008.

84. Грибанов В. П. Юридические лица. М., 1961.

85. Данилов И. Понятие недействительности сделок, обоснование различий в правовой природе действительных и недействительных сделок // Арбитражный и гражданский процесс. 2009. № 8.

86. Дозорцев В. А. Принципиальные черты права собственности в Гражданском кодексе // Граждански кодекс России. Проблемы. Теория. Практика: Сборник памяти С. А. Хохлова. М., 1998.

87. Дорохова Н. А. Антикризисный комментарий к главе 39 «Возмездное оказание услуг» Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). М.: ЭкООнис, 2011.

88. Дорошенко Т. Н., Чикунова А. С. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим как институты гражданского права // BENEFICIUM. 2020. № 1 (34).

89. Дружинин А. Неденежная форма арендной платы // ЭЖ-Юрист. 2012. № 49.

90. Дубовская И. Исковая давность по неустойке // ЭЖ-Юрист. 2015. № 8.

91. Емельянцев В. П. Универсальное правопреемство в гражданском праве: дис. … канд. юрид. наук. М., 2005.

92. Ермолаев С. Н., Параскелова С. А. Признаки, характеризующие содержание правоотношения с множественностью лиц // Власть закона. 2014. № 2.

93. Жогов Н. Г. К вопросу правосубъектности юридического лица в системе органов внутренних дел // Вестник Московского университета МВД России. 2015. № 9.

94. Закаряева М. М. Заинтересованные лица в делах о признании гражданина безвестно отсутствующим и объявлении умершим // Актуальные проблемы российского права. 2018. № 7 (92) июль.

95. Иванов И. С. Продажа товара с истекшим сроком годности: уголовная или административная ответственность? Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

96. Иоффе О. С. Правоотношение по советскому гражданскому праву. Л.: Наука, 1949.

97. Иоффе О. С. Правоотношение по советскому праву: избрание трудов по гражданскому праву. М., 2012.

98. Иоффе О. С., Толстой Ю. К. Основы советского гражданского законодательства. Казань: Изд-во Казан. ун-та, 1962.

99. Исрафилов И. Безвозмездное пользование недвижимым имуществом // Законность. 2000. № 12.

100. Кабалкин А. Договор безвозмездного пользования // Российская юстиция. 1997. № 10.

101. Калиниченко Т. Г. Правовая природа нотариальных процедур: теоретический аспект // Нотариальный вестник. 2009. № 6.

102. Калиновский Ю. Уступка права требования без согласия должника // ЭЖ-Юрист. 2011. № 7.

103. Караваева Я. Н. Обычай как источник правового регулирования отношений собственности в Российской Федерации // Актуальные проблемы российского права. 2021. № 6.

104. Кархалев Д. Н. Динамика обязательства вследствие причинения вреда // Российский судья. 2011. № 6.

105. Кечекьян С. Ф. Нормы права и правоотношения // Советское государство и право. 1955. № 2.

106. Козлова Н. В. Правосубъектность юридического лица. М., 2005.

107. Кондаков А. А. Об удостоверении доверенностей // Право в Вооруженных Силах. 2009. № 6.

108. Костик И. Э Понятие «ничтожная сделка»: теоретический и практический аспекты // Бюллетень нотариальной практики. 2008. № 4.

109. Красавчиков О. А. гражданское правоотношение — юридическая форма общественного отношения // Сборник научных трудов СЮИ. Свердловск, 1975. Вып. 39: Гражданские правоотношения и их структурные особенности.

110. Красавчиков О. А. Гражданское правоотношение // Советское гражданское право / под ред. О. А. Красавчикова. М., 1985. Т. 1.

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

112. Крылова Е. Б. Природа гражданской правосубъектности публично-правовых образований // Юридический мир. 2010. № 4.

113. Кузнецова Е. А. Участие органов внутренних дел по делам о признании гражданина безвестно отсутствующим или объявления гражданина умершим // Вестник СевКавГТИ. 2017. № 1 (28).

114. Кузнецова О. А. Отказ от наследства: вопросы теории и правоприменительной практики // Юрист. 2016. № 2.

115. Кулагин М. И. Предпринимательство и право: опыт Запада. М., 1992.

116. Лысенко А. Н. Перевод долга: проблемы теории и практики. М.: Статут, 2011.

117. Максимов В. А. Система охраняемых законом интересов в гражданском праве // Вестник Санкт Петербургского университета МВД России. 2019. № 2 (82).

118. Маркина М. В. Купля-продажа жилого помещения, обремененного правом отказополучателя // Нотариус. 2014. № 2.

119. Мейер Д. И. Русское гражданское право: в 2 ч. По исправленному и дополненному 8 изд., 1902. Изд. 3, испр. М., 2003.

120. Методические рекомендации по вопросам взыскания в порядке регресса вреда, причиненного противоправными действиями (бездействием) сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации: указание ДПД МВД России от 17 дек. 2018 г. № 25/35305. (Цит. по: Чернова Е. Г. Актуальные проблемы гражданско-правовой ответственности сотрудников органов внутренних дел // Научный портал МВД России. 2020. № 2 (50). С. 128.)

121. Методические рекомендации по защите интересов ОВД и их должностных лиц по искам об обжаловании действий (бездействия) и решений должностных лиц в порядке ст. 1069, 1070 Гражданского кодекса РФ о восстановлении на службе, снятии дисциплинарных взысканий. URL: https://mvd.ru/upload/site6/folder_page/006/.../Metodicheskie_rekomendatsii.doc/ (дата обращения: 09.05.2024).

122. Мифтахутдинов Р. Т. К вопросу о сущности правовой категории «прекращение юридических лиц без правопреемства» // Вестник Пермского университета. 2010. Вып. 4 (10).

123. Мотовиловкер Е. Я Предмет исковой давности // Журнал российского права. 2008. № 6.

124. Никитин А. В. К вопросу о системе обязательств // Законодательство и экономика. 2014. № 10.

125. Николюкин С. В. Систематизация и стандартизация международных торговых обычаев // Юрист. 2013. № 6.

126. О добровольном возмещении вреда, причиненного казне Российской Федерации: указание ДПД МВД России от 13 авг. 2018 г. № 25/20922 (Цит. по: Чернова Е. Г. Актуальные проблемы гражданско-правовой ответственности сотрудников органов внутренних дел // Научный портал МВД России. 2020. № 2 (50). С. 128.)

127. Обзор практики разрешения споров, связанных с договором мены: информационное письмо Президиума ВАС РФ от 24.09.2002 № 69 // Вестник ВАС РФ. 2003. № 1.

128. Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными: информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 № 165 // Вестник ВАС РФ. 2014. № 4.

129. Подшивалов Т. П. Критерии применения негаторного иска // Вестник арбитражной практики. 2011. № 3.

130. Попова А. К. Услуга (оказание услуг) как объект гражданских прав // Юридический мир. 2016. № 8.

131. Ражков Р. Неустойка судом не снижается // Юридическая газета. 2011. № 17.

132. Райлян А. А. Гражданско-правовая защита прав потребителя: вопросы теории и судебной практики // Арбитражный и гражданский процесс. 2008. № 10.

133. Римское частное право: учебник / под ред. проф. И. Б. Новицкого и проф. И. С. Перетерского. М.: Юристъ, 1996.

134. Ровный В. В. Проблемы объекта в гражданском праве. СПб, 2003.

135. Рясенцев В. А. Рецензия на книгу: Антимонов Б. С., Граве К. А. Советское наследственное право // Советское государство и право. 1956. № 4.

136. Савиньи Ф. К. Обязательственное право. СПб.: Юридический центр Пресс, 2004.

137. Сарбаш С. В. Общее учение об исполнении договорных обязательств: дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2005.

138. Семенов В. В. Негаторный иск: вопросы теории и судебной практики // Юрист. 2017. № 2.

139. Семенов В. В. Способы защиты гражданских прав в контексте Конституции и Гражданского кодекса // Адвокатская практика. 2018. № 4.

140. Сердюков К. А. О границах понятия обязательств с множественностью лиц // Общество и право. 2010. № 3.

141. Синюкова Е. Коммерческие споры: договоры подряда и возмездного оказания услуг // Корпоративный юрист. 2009. № 7.

142. Советское гражданское право: в 2 т. / под ред. О. А. Красавчикова. М., 1985. Т. 1.

143. Соломин С. К. Форма договора дарения // Право и экономика. 2015. № 2.

144. Соломина Н. Г. К вопросу о недостатках правовой конструкции договора ренты // Право и экономика. 2013. № 2.

145. Соломина Н. Г. К вопросу о недостатках правовой конструкции договора ренты // Право и экономика. 2013. № 2.

146. Соломина Н. Г. Письменная форма как единственно возможная форма договора розничной купли-продажи // Право и экономика. 2014. № 12.

147. Структура и состояние гражданского правоотношения: монография / Чеговадзе Л. А. М.: Статут, 2004.

148. Тихонова Л. С. Принудительное прекращение права собственности на жилое помещение по законодательству России и Германии // Семейное и жилищное право. 2006. № 2.

149. Толстой Ю. К. Еще раз о правоотношении // Правоведение. 1969. № 1.

150. Толстой Ю. К. Наследственное право: учеб. пособие. М.: Проспект, 1999.

151. Толстой Ю. К. О государственных юридических лицах в СССР // Вестник Ленинградского университета. 1955. № 3.

152. Толстой Ю. К. Содержание и гражданско-правовая защита права собственности в СССР / отв. ред. Иоффе О. С. Л.: Изд-во Ленинградского университета, 1955.

153. Толстой В. С. Исполнение обязательств. М.: Изд-во Юрид. лит., 1973.

154. Тымчук Ю. А. Существенные условия договора: прошлое, настоящее и будущее // Юридический вестник молодых ученых. 2015. № 1.

155. Федчук Е. В Признаки коммерческого представительства в гражданском праве Российской Федерации // Право и экономика. 2007. № 5.

156. Феофилактов А. С. Договор пожертвования в судебно-арбитражной практике // Арбитражный и гражданский процесс. 2011. № 10.

157. Халфина Р. О. Общее учение о правоотношении. М.: Юридическая литература, 1974.

158. Чепцов А. С. Особенности субсидиарных обязательств в гражданском праве // Нотариус. 2009. № 2.

159. Черепанова О. С. Реализация принципа взаимной ответственности государства и личности: монография. Барнаул: БЮИ МВД России, 2018.

160. Черкасова О. В. Экономическая и юридическая сущность корпоративных отношений: доктринальные и правовые аспекты // Право и экономика. 2021. № 4.

161. Черкасова О. В. Экономическая и юридическая сущность корпоративных отношений: доктринальные и правовые аспекты // Право и экономика. 2021. № 4.

162. Чернова Е. Г. Актуальные проблемы гражданско-правовой ответственности сотрудников органов внутренних дел // Научный портал МВД России. 2020. № 2 (50).

163. Чернова Е. Г. Законность и юридическая ответственность: соотношение понятий: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2015.

164. Шухарева А. В. Значение добросовестности как принципа и презумпции в гражданском праве: проблемы теории и практики // Российская юстиция. 2020. № 9.

165. Яковлев В. Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. М.: Статут, 2006.

166. Яхонтов Р. Н. Соотношение объекта права и объекта правоотношения в гражданском праве // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. 2022. № 1 (93).