

**МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО
ОБРАЗОВАНИЯ РФ**
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
профессионального образования
«УЛЬЯНОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»
Институт открытого образования
Современный открытый колледж СОКОЛ

КУЗЬМИНА И. К.

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

методические рекомендации для самостоятельной работы студентов по
специальности 40.02.01 «Право и организация социального обеспечения»
(среднее профессиональное образование)

Ульяновск
2023

Гражданское право: методические рекомендации для самостоятельной работы студентов по специальности 40.02.01 «Право и организация социального обеспечения» (среднее профессиональное образование) / Составитель Кузьмина И. К.: УлГУ. Институт открытого образования. – Ульяновск, 2023

Настоящие методические рекомендации предназначены для обучающихся среднего профессионального образования, изучающих дисциплину «Гражданское право». В работе приведены литература по дисциплине, основные темы курса и вопросы в рамках каждой темы, рекомендации по изучению теоретического материала, вопросы для самоконтроля, тесты для самостоятельной работы.

Оно используется студентами в процессе подготовки к семинарским занятиям, при подготовке к зачёту, а также для организации самоконтроля в процессе изучения основных тем курса «Гражданское право».

Методические рекомендации рекомендованы к введению в образовательный процесс решением УМС ИОО (Протокол № 178 от 27.06.2023г.).

СОДЕРЖАНИЕ

| | |
|--|-----------|
| I. Общие методические рекомендации по реализации занятий по дисциплине..... | 4 |
| 1. Методические рекомендации по реализации занятий в форме лекции..... | 4 |
| 2. Методические рекомендации по реализации практических (семинарских) занятий..... | 5 |
| 3. Методические рекомендации по реализации интерактивных технологий...7 | |
| II. Методические рекомендации по реализации самостоятельной работы обучающихся..... | 12 |
| III. Методические рекомендации по изучению тем дисциплины..... | 16 |

Общие методические рекомендации по реализации занятий по дисциплине «Гражданское право»

1. Методические рекомендации по реализации занятий в форме лекции.

Рекомендации преподавателям.

Лекции являются одним из видов учебных занятий и составляют основу теоретической подготовки студентов. Они должны давать систематизированные основы научных знаний по дисциплине, раскрывать состояние и перспективы развития соответствующей области науки и техники, концентрировать внимание студентов на наиболее сложных и узловых вопросах, стимулировать их активную познавательную деятельность и способствовать формированию творческого мышления.

Типы лекций:

- вводная лекция,
- информационная лекция,
- обзорная лекция.

Вводная лекция дает первое целостное представление об учебном предмете и ориентирует студента в системе работы по данному курсу. Лектор знакомит студентов с целью и назначением курса, его ролью, местом в системе учебных дисциплин. В рамках такой лекции могут высказываться методические и организационные особенности работы в рамках курса, а также может даваться анализ учебно-методической литературы, рекомендуемой студентам, уточняются сроки и формы отчетности.

Информационная лекция ориентирована на изложение и объяснение студентам научной информации, подлежащей осмыслению и запоминанию.

Обзорная лекция – это систематизация научных знаний на высоком уровне, допускающая большое число ассоциативных связей в процессе осмысления информации, излагаемой при раскрытии внутрипредметной и межпредметной связи, исключая детализацию и конкретизацию.

В зависимости от предмета изучаемой дисциплины могут быть использованы:

Проблемная лекция. На этой лекции новое знание вводится через проблемность вопроса, задачи или ситуации. При этом процесс познания студентов в сотрудничестве и диалоге с преподавателем приближается к исследовательской деятельности. Содержание проблемы раскрывается путем организации поиска ее решения, анализа традиционных и современных точек зрения.

Лекция-визуализация представляет собой визуальную форму подачи лекционного материала средствами ТСО или аудиовидеотехники. Чтение такой лекции сводится к развернутому или краткому комментированию просматриваемых визуальных материалов.

Лекция-пресс-конференция проводится как научно-практическое занятие с заранее поставленной проблемой и системой докладов, длительностью 5-10 минут. Каждое выступление представляет собой логически законченный текст, заранее подготовленный в рамках предложенной преподавателем программы. Совокупность представленных текстов позволит всесторонне осветить проблему.

Рекомендации обучающимся.

Помощь обучающемуся во время лекции может оказать конспект. Ведение конспекта создает благоприятные условия для запоминания услышанного. Не существует какого-либо единого для всех метода конспектирования. Каждый ведет записи так, как ему представляется наиболее целесообразным и удобным. Собственный метод складывается по мере накопления опыта, но во всех случаях надо стремиться к тому, чтобы конспективные записи были краткими и наилучшим образом содействовали глубокому

усвоению изучаемого материала. Конспектируя лекцию, надо стремиться не дословно воспроизвести речь лектора, а уловить главную мысль и кратко ее записать.

Чтобы облегчить эту задачу, можно использовать систему сокращений часто встречающихся слов и словосочетаний. Для этого используют аббревиатуры или первые буквы слова и их окончания. Но, вводя сокращения, нужно помнить, что конспект должен легко читаться, расшифровку неочевидных сокращений нужно дать на специальной странице.

Материал лекций часто приходится дополнять, поэтому записи следует вести свободно, с широкими полями или оставляя свободные страницы (через одну, или в конце каждой лекции).

Свободное место приходится оставлять, если по ходу лекции вы не успеваете дописать слово или окончание фразы, зарисовать схему и т.д.

Многие лекторы в процессе лекции используют схемы, таблицы. Желательно научиться зарисовывать их быстро, от руки.

При подготовке теоретического материала старайтесь ничего не переписывать механически, добивайтесь не простого запоминания, а осмысленного усвоения.

Если смысл какого-то абзаца не ясен, отметьте незнакомые термины, найдите их определения (словарь, предметный указатель). Перечитайте абзац еще раз, подставляя вместо терминов их определения. Перескажите себе содержание абзаца своими словами. Выразите смысл абзаца коротким предложением. Такая работа поможет составить план или краткий конспект прочитанного.

2. Методические рекомендации по реализации практических (семинарских) занятий

Рекомендации преподавателям.

Практические занятия – вид учебного занятия, направленный на развитие самостоятельности учащихся и приобретение умений и навыков. Данные учебные занятия углубляют, расширяют, детализируют полученные на лекции знания. Практическое занятие предполагает выполнение по заданию и под руководством преподавателей одной или нескольких практических работ.

Особенностью практических занятий является большое разнообразие форм их проведения, их зависимость от содержания учебной дисциплины.

Во многих случаях рациональной формой проведения практических занятий является сочетание коллективной и индивидуальной работы студентов:

- при коллективной форме работы преподаватель формулирует вопрос-задачу для всей группы, организует соревнование в поиске правильного и оптимального решения задачи, старается заинтересовать учащихся постановкой вводных соображений, наводящих вопросов и активизировать их творческое мышление и самостоятельную работу;

- при индивидуальной работе реализуется дифференцированный подход к обучению и обеспечивается полная самостоятельность работы студентов.

Семинар – одна из форм практических занятий, проводимых по наиболее сложным вопросам (темам, разделам) с целью формирования и развития у обучающихся навыков самостоятельной работы, научного мышления, умения активно участвовать в творческой дискуссии, делать выводы, аргументированно излагать свое мнение и отстаивать его. Семинарские занятия, в основном, требуют научно-теоретического анализа нормативных правовых актов, научной и периодической литературы.

Междисциплинарный семинар – на занятие выносятся тема, которую необходимо рассмотреть в различных аспектах: политическом, экономическом, юридическом, нравственном и психологическом. На него также могут быть приглашены специалисты соответствующих профессий и педагоги данных дисциплин. Между студентами

распределяются задания для подготовки сообщений по теме. Метод междисциплинарного позволяет расширить кругозор студентов, видеть межпредметные связи, приучает к комплексной оценке проблем.

Проблемный семинар – перед изучением раздела курса преподаватель предлагает обсудить проблемы, связанные с содержанием данного раздела, темы. Накануне студенты получают задание отобрать, сформулировать и объяснить проблемы. Во время семинара в условиях групповой дискуссии проводится обсуждение проблем. Технология проблемного семинара позволяет выявить уровень знаний студентов в данной области и сформировать стойкий интерес к изучаемому разделу учебного курса.

Тематический семинар – этот вид семинара готовится и проводится с целью акцентирования внимания студентов на какой-либо актуальной теме или наиболее важных и существенных ее аспектах. Перед началом семинара студентам дается задание – выделить существенные стороны темы или же преподаватель может сделать это сам в том случае, когда студенты затрудняются, проследить их связь с практикой общественной или трудовой деятельности. Тематический семинар углубляет знания студентов, ориентирует их на активный поиск путей и способов решения затрагиваемой проблемы.

Ориентационный семинар – предметом этих семинаров становятся новые аспекты известных тем или способов решения уже поставленных и изученных проблем, опубликованные официально материалы, директивы и т.п. Метод ориентационных семинаров помогает подготовить студентов к активному и продуктивному изучению нового материала, аспекта или проблемы.

Вебинар – это семинар, который проводится в удаленном режиме через Интернет с использованием соответствующих технических средств. Вебинар представляет широкие возможности обмена информацией, технологиями и мнениями с учеными и специалистами из разных стран и регионов.

Выездной семинар – данный метод предполагает организацию выездных занятий для проведения их в реальной обстановке практической деятельности. Такие занятия необходимы для получения обучающимися конкретных наглядных представлений, связанных с профессиональной деятельностью.

Указанные виды семинаров рекомендуется использовать при реализации учебных дисциплин в зависимости от темы занятия.

Семинар предполагает свободный обмен мнениями по избранной тематике. Он начинается со вступительного слова преподавателя, формулирующего цель занятия и характеризующего его основную проблематику. Затем, как правило, заслушиваются сообщения студентов. Обсуждение сообщения совмещается с рассмотрением намеченных вопросов. Сообщения, предполагающие анализ публикаций по отдельным вопросам семинара, заслушиваются обычно в середине занятия. Поощряется выдвижение и обсуждение альтернативных мнений. В заключительном слове преподаватель подводит итоги обсуждения и объявляет оценки выступавшим студентам. В целях контроля подготовленности студентов и привития им навыков краткого письменного изложения своих мыслей, преподаватель в ходе семинарских занятий может осуществлять текущий контроль знаний в виде тестовых заданий.

Коллоквиумы - форма учебно-теоретических занятий, представляющая собой групповое обсуждение под руководством преподавателя достаточно широкого круга проблем, например, относительно самостоятельного большого раздела лекционного курса. Коллоквиум проходит обычно в форме дискуссии, в ходе которой студентам предоставляется возможность высказать свою точку зрения на рассматриваемую проблему, учиться аргументированно отстаивать свое мнение и, в то же время, демонстрировать глубину и осознанность усвоения изученного материала. Одновременно, это и разновидность массового устного опроса, позволяющего преподавателю в сравнительно небольшой временной промежуток выяснить уровень знаний студентов целой академической группы по конкретному разделу курса.

Семинарские и практические занятия завершают изучение наиболее важных тем учебной дисциплины. Они служат для закрепления изученного материала, развития умений и навыков подготовки докладов, сообщений, приобретения опыта устных публичных выступлений, ведения дискуссии, аргументации и защиты выдвигаемых положений, а также для контроля преподавателем степени подготовленности студентов по изучаемой дисциплине.

Рекомендации обучающимся.

При подготовке к семинарскому или практическому занятию обучающиеся имеют возможность воспользоваться консультациями преподавателя. Кроме указанных тем, обучающиеся вправе, по согласованию с преподавателем, избирать и другие интересующие их темы. Качество учебной работы обучающихся преподаватель оценивает в конце семинара, выставляя в рабочий журнал текущие оценки. Обучающийся имеет право ознакомиться с ними.

Для успешного освоения материала обучающимся рекомендуется сначала ознакомиться с учебным материалом, изложенным в лекциях и основной литературе, затем выполнить самостоятельные задания, при необходимости обращаясь к дополнительной литературе.

При подготовке к семинарскому и практическому занятию можно выделить 2 этапа:

- организационный: закрепление и углубление теоретических знаний. На первом этапе обучающийся планирует свою самостоятельную работу, которая включает:

- уяснение задания для самостоятельной работы;
- подбор рекомендованной литературы;
- составление плана работы, в котором определяются основные пункты предстоящей подготовки.

Составление плана дисциплинирует и повышает организованность в работе.

Второй этап включает непосредственную подготовку обучающегося к занятию. Начинать надо с изучения рекомендованной литературы. Необходимо помнить, что на лекции обычно рассматривается не весь материал, а только его наиболее важная и сложная часть, требующая пояснений преподавателя. Остальная его часть восполняется в процессе самостоятельной работы. В связи с этим, работа с рекомендованной литературой обязательна. Особое внимание, при этом, необходимо обратить на содержание основных положений и выводов, объяснение явлений и фактов, уяснение практического приложения рассматриваемых теоретических вопросов. В процессе этой работы обучающийся должен стремиться понять и запомнить основные положения рассматриваемого материала, примеры, поясняющие его, разобраться в иллюстративном материале, задачах. Заканчивать подготовку следует составлением плана (перечня основных пунктов) по изучаемому материалу (вопросу). Такой план позволяет составить концентрированное, сжатое представление по изучаемым вопросам и структурировать изученный материал.

Целесообразно готовиться к семинарским и практическим занятиям не менее чем за 3-4 дня до их начала, а именно: на основе изучения рекомендованной литературы выписать в контекст основные категории и понятия по учебной дисциплине, подготовить развернутые планы ответов и краткое содержание выполненных заданий. Обучающийся должен быть готов к контрольным опросам на каждом учебном занятии.

3. Методические рекомендации по реализации интерактивных технологий

Рекомендации преподавателям.

Интерактивные технологии - это технологии, в которых обучение происходит во взаимодействии всех обучающихся, включая преподавателя. Каждый вносит свой особый индивидуальный вклад, в ходе работы идет обмен знаниями, идеями, способами

деятельности. Создается среда образовательного общения, которая характеризуется открытостью, взаимодействием участников, равенством их аргументов, накоплением совместного знания, возможностью взаимной оценки и контроля.

В настоящее время к интерактивным образовательным технологиям относят игровые, дискуссионные, тренинговые, рейтинговые и рефлексивные технологии.

Игровые технологии - предполагают разыгрывание ситуаций по решению проблем, связанных с профессиональной деятельностью, карьерой, человеческими взаимоотношениями и личными трудностями. Каждый обучающийся играет роль конкретного участника в заданных инструкцией обстоятельствах. Примеры некоторых из них:

ролевые игры - участникам предлагается «сыграть» другого человека или «разыграть» определенную проблему или ситуацию с использованием (с имитацией) известных, устоявшихся процедур, например: судебный процесс, общественные слушания и др. Для подготовки и проведения игры предварительно планируется все, что необходимо для ролевой игры: реквизиты, мизансцены; продумывается активное участие всей группы и вопросы для подведения итогов (подведение итогов - важнейшая часть игры);

деловая игра - воссоздает предметное и социальное содержание будущей профессиональной деятельности специалиста, моделирует такие системы отношений, которые характерны для этой деятельности как целого. В этих играх отрабатывается тактика поведения, действий, выполнение функций и обязанностей конкретного лица. В деловой игре с помощью знаковых средств (язык, речь, графики, таблицы, документы) воспроизводится профессиональная обстановка, сходная по основным сущностным характеристикам с реальной. Вместе с тем, в деловой игре воспроизводятся лишь типичные, обобщенные ситуации в сжатом временном промежутке;

организационно-деятельностные игры - это игровая технология анализа и решения сложных проблем, не имеющих однозначного решения. Игры ориентированы на поиск решения проблем, требующих новых нетривиальных подходов. Они обладают большей неопределенностью, чем деловые игры, как в процедуре проведения, содержании обсуждения, так и в предсказуемости получаемых результатов;

блиц-игры по работе с учебными текстами - кратковременные игровые взаимодействия в процессе обучения, направленные на проверку или закрепление знаний. Блиц-игры способствуют развитию коммуникативности, целеустремленности, познавательной и интеллектуальной активности учащихся и т.п. Достоинство блиц-игр состоит еще и в том, что их одинаково результативно можно использовать на разных этапах занятия: в его начале, в ходе изложения нового материала, при закреплении и проверке знаний.

Дискуссионные технологии - это технологии, основанные на организационной коммуникации по поводу какого-либо спорного вопроса или проблемы. Они дают возможность путем использования в процессе публичного спора, системы логически обоснованных доводов воздействовать на мнения, позиции и установки участников дискуссии.

В качестве объекта дискуссионного обсуждения могут выступать не только специально сформулированные проблемы, но и случаи из профессиональной практики. Предметом дискуссии могут быть межличностные отношения самих участников группы. В профессиональном обучении популярны следующие дискуссии:

круглый стол - технология предполагает беседу, в которой на равных участвуют 15-25 человек и в которой происходит обмен мнениями между всеми участниками. Как правило, перед участниками не стоит задача полностью решить проблему. Они ориентированы на возможность рассмотреть ее с разных сторон, осмыслить, обозначить основные направления развития и решения, согласовать свои точки зрения, научиться конструктивному диалогу. Такие семинары демонстрируют демократичность, активный характер обсуждения вопросов, побудительность к самостоятельному творческому мышлению.

Важным достоинством круглого стола для студентов является широкая возможность получить квалифицированные ответы по наиболее актуальным и сложным для самостоятельного осмысления проблемам и высказать, в свою очередь, их понимание;

диспут - на таком занятии проверяется способность обучающихся к поиску истины на основе полученных знаний и сформировавшихся убеждений, вырабатываются навыки ведения дискуссии по сложным проблемам.

На обсуждение выносятся, как правило, два-три вопроса. В соответствии с ними, создаются «малые полемические группы» - по две на каждый вопрос. Одна из них раскрывает суть проблемы и предлагает ее решение, а другая выступает в качестве оппонента, выдвигает контраргументы и свое понимание путей выхода из создавшейся ситуации;

форум - обсуждение, в ходе которого экспертная группа вступает в обмен мнениями с «аудиторией». На форуме обычно обсуждается одна проблема;

симпозиум - более формализованное, регламентированное (по сравнению с вышеперечисленными) обсуждение, в ходе которого участники выступают с сообщениями, представляющими их точки зрения, после чего отвечают на вопросы «аудитории». Обсуждение, как правило, ведется через ведущего;

дебаты - явно формализованное обсуждение, построенное на основе заранее фиксированных выступлений участников - представителей двух противостоящих, соперничающих команд (групп), - и опровержений. В них обсуждение начинается с выступления представителей от каждой из сторон, после чего трибуна предоставляется для вопросов и комментариев участников поочередно от каждой стороны. Преподаватель, имея свою собственную четкую идейную позицию, в дебатах участвует как наблюдатель, оценивающий не идейные взгляды участников, а уровень профессионализма в понимании существа идеологий и программ;

пленарная дискуссия - открытые пленарные дискуссии обычно возникают в процессе обмена мнениями по окончании какой-либо групповой деятельности, и преподаватель может управлять возникновением таких дискуссий;

мозговой шторм - это способ получения большого количества идей по конкретной теме от группы людей за короткий период времени. Это великолепный метод повышения мотивации студентов в процессе занятий и оживления отдельных занятий. Данная техника эффективна лишь в том случае, если разрабатывается конкретная и точная проблема, если же проблема слишком обширна или сложна, то мозговой шторм будет менее эффективен;

идейная карусель - организуется последовательное обсуждение предложенных вопросов с последующим принятием коллективного решения;

приоритеты - участники разбиваются на группы по 4-5 человек в каждой. В группах они разрабатывают единую систему приоритетов. Затем все участники собираются для совместной дискуссии. Малые группы докладывают о своих результатах и спорных случаях;

квадро - многие дискуссии становятся неконструктивными из-за того, что участники изначально не определили свои позиции по обсуждаемому вопросу. Технология «Квадро» помогает выявить имеющиеся мнения, увидеть сторонников и противников той или иной позиции, начать аргументированное обсуждение вопроса;

кейс-технология - предполагает обучение с использованием моделей реальных ситуаций. Студенты должны проанализировать ситуацию (кейс), разобраться в сути проблем, предложить возможные решения и выбрать лучшие из них. Ситуации могут быть основаны на реальном и вымышленном фактическом материале. Кейсы отличаются от задач, используемых при проведении семинарских и практических занятий, так как имеют много решений и множество альтернативных путей, приводящих к ним. В результате разбора кейса студенты составляют и представляют отчет (письменный анализ), на выполнение которого отводится определенное время, что позволяет им более тщательно проанализировать всю информацию, полученную в ходе дискуссии.

К кейс-технологиям относятся: технология ситуационного анализа, ситуационные задачи и упражнения, анализ конкретных ситуаций (кейс-стади).

Технология ситуационного анализа - это событие, которое включает в себя противоречие или выступает в противоречии с окружающей средой. Как правило, эти ситуации характеризуются неопределенностью, непредсказуемостью появления и представляют собой нежелательное нарушение или отклонение в социальных, экономических, организационных, педагогических, производственных и технологических процессах. В методологическом контексте кейс-метод можно представить, как сложную систему, в которую интегрированы различные методы познания. В него входят моделирование, системный анализ, проблемный метод, мысленный эксперимент, методы описания, классификации, игровые методы, которые выполняют в кейс-технологии свои функции.

В основе **ситуационного упражнения** (другой разновидности кейс-технологий) также лежит конкретная ситуация. Однако материал в ней подкреплен результатами специальных исследований, формами статистической отчетности и другой информацией.

Ситуационная задача отличается от конкретной ситуации по нескольким признакам:

а) более четкая постановка задачи как с качественной, так и с количественной точки зрения;

б) анализ реальных данных конкретной организации при недостатке исходной информации для имитации вероятностного характера деятельности;

с) необходимость выполнить расчеты (экономические, математические, технические и др.);

д) представление результата решения в виде количественных показателей, графиков, формул, графически изображенных структур;

е) многовариантность возможных решений.

Кейс-стади - это вид учебного занятия, сочетающий в себе несколько методов (самостоятельная работа с научной литературой, учебной информацией, документами; анализ конкретных ситуаций; мозговой штурм; дискуссия; метод проектов и др.) и форм (практического занятия, семинара, деловой или ролевой игры и др.) обучения. Использование метода «кейс-стади» особенно ценно при изучении тех разделов учебных дисциплин, где необходимо осуществить сравнительный анализ, и где нет однозначного ответа на поставленный вопрос, а имеется несколько научных подходов, взглядов, точек зрения.

Тренинговые технологии - это технологии, организующие деятельность по отработке определенных алгоритмов учебно-познавательных действий и способов решения типовых задач практики, а также социальных установок.

Тренинги состоят из комплекса разнообразных упражнений и игр, объединенных в систему небольшими теоретическими модулями (по 5-15 мин.). Они достаточно разнообразны по своему целевому назначению (от обучающих и развивающих до психокоррекционных и психотерапевтических), содержанию, формам (тренинги, семинары-тренинги, тренинги-марафоны и др.) и техникам проведения:

партнерская беседа - технология ориентирована на приобретение и развитие общекультурных навыков и умений делового взаимодействия, формирования команды, разрешения межличностных конфликтов, проведения деловых совещаний, телефонной коммуникации;

социально-психологический тренинг - технология нацелена на формирование и развитие установок и ценностных ориентаций, необходимых для успешного межличностного и межгруппового общения, развитие способностей адекватно воспринимать себя и других людей.

Тестовые технологии - позволяют сопоставить уровень подготовки студентов. Тесты применяются при текущем и промежуточном контроле успеваемости студентов.

Контроль можно осуществлять с привлечением разнообразных технических средств. Электронные тесты являются эффективным средством контроля результатов образования

на уровне знания и понимания. В настоящее время в дидактике высшей школы четыре основные формы тестовых заданий:

а) задания закрытой формы, в которых обучающийся выбирает правильный ответ из нескольких правдоподобных, предложенных на выбор;

б) задания открытой формы, когда ответы дают сами студенты, дописывая ключевое слово в утверждении и превращая его в истинное или ложное;

в) задания на соответствие, в которых элементам одного множества требуется сопоставить элементы другого множества, причем, число элементов во втором множестве должно на 20-30% превышать число элементов первого множества;

г) задания на установление правильной последовательности. Студент указывает с помощью нумерации операций, действий или вычислений требуемую заданием последовательность. Такие задания хороши в тех областях учебной или профессиональной деятельности, которые хорошо алгоритмируются.

Рефлексивные технологии - это технологии осознания субъектом образования своей деятельности, ее продуктов:

рефлексивное портфолио - представляет собой технологию активного, самостоятельного, творческого осмысления учебно-познавательной деятельности, индивидуализации содержания, глубины и темпов обучения. Рефлексировать - значит размышлять о явлениях и событиях на основе приобретенного опыта, находить пути дальнейшего использования полученных знаний и умений, критически анализировать свою собственную деятельность для определения сильных и слабых сторон и выявлять возможности их устранения. Это путь совершенствования себя.

Использование портфолио в учебном процессе способствует развитию у студентов навыков работы с различными видами учебной и профессиональной информации, формированию профессиональной рефлексии, а также профессиональных и общекультурных компетенций. Важное значение в процессе обучения студентов в вузе имеют средства обучения, которые дают возможность полнее и глубже, доходчивее и проще изложить содержание излагаемого материала, способствуют формированию положительных мотивов учения.

Следует обратить внимание на то, что в ходе подготовки занятия на основе интерактивных форм обучения перед преподавателем стоит вопрос не только в выборе наиболее эффективной и подходящей формы обучения для изучения конкретной темы, а открывается возможность сочетать несколько методов обучения для решения проблемы, что, несомненно, способствует лучшему осмыслению обучающихся. Целесообразно использовать разные интерактивные формы обучения для решения поставленной задачи.

Алгоритм проведения интерактивного занятия:

Преподаватель производит подбор темы, ситуации, определение дефиниций (все термины, понятия и т.д. должны быть одинаково поняты всеми обучающимися), подбор конкретной формы интерактивного занятия, которая может быть эффективной для работы с данной темой в данной группе. Преподаватель информирует участников о рамочных условиях, правилах работы в группе, дает четкие инструкции о том, в каких пределах участники могут действовать на занятии.

Исходным материалом для организации и проведения интерактивного занятия может являться задача из практикума, конкретное судебное дело или ситуация. Однако в любом случае интерактивное занятие предполагает участие максимального количества обучающихся группы и, чаще всего, распределение между ними определенных ролей.

При использовании интерактивных форм роль преподавателя резко меняется, перестаёт быть центральной, он лишь регулирует процесс и занимается его общей организацией, готовит заранее необходимые задания и формулирует вопросы или темы для обсуждения в группах, дает консультации, контролирует время и порядок выполнения намеченного плана. Участники обращаются к социальному опыту – собственному и других людей, при этом им приходится вступать в коммуникацию друг с другом, совместно решать

поставленные задачи, преодолевать конфликты, находить общие точки соприкосновения, идти на компромиссы.

Рекомендации обучающимся.

Обучающиеся знакомятся с предлагаемой ситуацией, проблемой, задачей, над решением которой им предстоит работать, а также с целью, которую им нужно достичь. Необходимо добиться однозначного понимания терминов, понятий, определений и т.п. Для этого следует уточнить понятийный аппарат при помощи нормативных правовых актов, учебной или научной литературы. При необходимости следует воспользоваться консультацией преподавателя.

Следует оперировать только хорошо понятными терминами, не употреблять малопонятные слова, систематически пользоваться справочной литературой.

При работе в группе необходимо следовать следующим примерным правилам:

- уважать мнение участников;
- быть активным;
- быть доброжелательным;
- не перебивать;
- быть ответственным;
- быть открытым для взаимодействия;
- придерживаться регламента;
- уважать правила работы в группе;
- стремиться найти истину.

II. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО РЕАЛИЗАЦИИ САМОСТОЯТЕЛЬНОЙ РАБОТЫ ОБУЧАЮЩИХСЯ.

Рекомендации преподавателям.

Самостоятельная работа обучающихся является неотъемлемой частью образовательного процесса и рассматривается как организационная форма обучения или система педагогических условий, обеспечивающая управление учебной деятельностью обучающихся, а также деятельность обучающихся по освоению знаний, умений и навыков учебной и научной деятельности (с участием и без участия в этом процессе педагогических работников).

Цель самостоятельной работы - это систематизация и закрепление полученных теоретических знаний и практических умений обучающихся; углубление и расширение теоретических знаний; формирование умений использовать нормативную, правовую, справочную документацию и специальную литературу; развитие познавательных способностей и активности обучающихся: творческой инициативы, самостоятельности, ответственности и организованности; приобретение навыков решения практических задач в сфере профессиональной деятельности; формирование самостоятельности мышления, способностей к саморазвитию, самосовершенствованию и самореализации; развитие исследовательских умений.

Форма самостоятельной работы обучающихся - четко сформулированное в рабочей программе дисциплины задание обучающемуся, выполняемое им во внеаудиторное время, к определенному сроку, результат выполнения которого, представленный в устной или письменной форме, может быть подвергнут контролю и учтен при выведении итоговой оценки по завершению изучения дисциплины, учебного или дисциплинарного модуля.

Видами самостоятельной работы обучающихся могут быть:

- написание реферата, эссе, подготовка доклада;
- конспектирование обязательной литературы к семинарским занятиям, работа с первоисточниками;

- проработка конспекта лекций, учебников, учебных пособий, другой учебно-методической литературы, включая информационные образовательные ресурсы;
- подготовка к контрольному опросу, контрольной работе, тестированию, экзаменам;
- подготовка к выполнению лабораторных работ;
- составление литературного обзора по научной тематике;
- выполнение курсовых и выпускных квалификационных работ;
- подготовка рецензий на статью, различные литературные источники;
- проектирование и моделирование разных видов и компонентов профессиональной деятельности.

Преподавателям следует определиться с видами самостоятельной работы и прописать особенности их выполнения в методических рекомендациях по дисциплинам. Следует сформулировать темы рефератов, эссе, научных докладов; указать на источники, которые необходимо законспектировать; сформулировать контрольные вопросы; подготовить задания для контрольной работы и т.д.

Результат самостоятельной работы контролируется преподавателем.

Контроль самостоятельной работы обучающихся - это комплекс мероприятий, включающий анализ и оценку самостоятельной работы обучающихся в ходе освоения ими учебной дисциплины (модуля), прохождения практики. Контроль самостоятельной работы и оценка ее результатов организуется как единство двух форм: самоконтроль и самооценка обучающегося; контроль и оценка со стороны преподавателя.

Виды контроля: устный опрос; письменные работы; контроль с помощью технических средств и информационных систем, интерактивных технологий.

Устный опрос предполагает подготовку обучающихся по каждому вопросу плана занятия с единым для всех перечнем рекомендованной обязательной и дополнительной литературы, устные выступления обучающихся (по их желанию или по вызову преподавателя) и их обсуждение, а также подведение итогов занятия преподавателем. Опрос обучающихся дает возможность обсудить проблемные вопросы по теме занятия и привлечь наибольшее число обучающихся, является очень важным для формирования компетенций юриста, т.к. они подразумевают наличие профессиональной свободной устной речи. Преподавателю следует задавать хорошо продуманные и четко сформулированные дополнительные вопросы. Принцип добровольности выступлений студентов следует сочетать с обязательным ответом обучающегося по списку. Следует ориентировать аудиторию на то, что содержательный анализ выступления, глубина и формулировка заданных вопросов оценивается также высоко, как и выступление с хорошим докладом. Можно использовать сообщения студентов после обсуждения в группе как итоговые.

Письменные работы способствует формированию у обучающихся способности более глубоко вникать, анализировать и рассматривать юридические проблемы, воспроизводить изученные нормативные правовые акты и иные источники, задумываться над правильностью принимаемых решений и др. Такие работы должны сформировать у обучающихся стойкое понимание необходимости постоянного обращения к нормативным правовым актам, судебной и правоприменительной практике в будущей профессиональной деятельности. При этом они должны проанализировать юридическую проблему или вопрос и, самое главное, сформулировать и предложить средства защиты и пути разрешения юридического спора. Такая практика должна привить обучающимся навык практического разрешения юридических дел, использования действующих источников права, привить навыки составления юридических документов и принятия юридических решений.

Формами контроля могут быть:

- контрольная работа, собеседование, коллоквиум, тестирование, экзамен (по дисциплине, модулю);
- эссе и иные творческие работы, реферат;

- отчет по практикам, научно-исследовательской работе обучающихся;
- деловая игра;
- защита учебного проекта, курсовой, выпускной квалификационной работы. Возможны и другие формы контроля.

Преподавателям следует четко описать механизм выполнения всех видов самостоятельных работ, указать на виды контроля по теме, раскрыть особенности применяемых форм и видов контроля.

Рекомендации обучающимся.

Самостоятельная работа обучающихся - это способ активного, целенаправленного приобретения обучающимся новых для него знаний, навыков и умений с участием и без участия в этом процессе педагогических работников.

Такая работа может быть текущей, т.е. основанной на подготовке обучающихся к текущим аудиторным занятиям и контрольным мероприятиям по дисциплине; или ***творческой*** (проблемно-ориентированной), предполагающей самостоятельное овладение обучающимися знаниями, умениями и навыками в процессе изучения дисциплины.

При подготовке к текущим аудиторным занятиям, обучающимся следует:

- рационально использовать время в целях самообразования и самообучения,
- обеспечить возможности для ежедневных занятий,
- изучить необходимые нормативные правовые акты по теме занятия,
- изучить учебную и специальную литературу по теме занятия,
- подготовить ответы на предлагаемые вопросы преподавателя по теме занятия,
- решить задачу,
- выполнить тестовое задание,
- подготовиться к контрольной работе,
- составить конспект и т.д.

Творческая работа обучающихся может осуществляться в различных формах (письменной, устной).

Наиболее эффективными формами заданий, выполняемых обучающимися в процессе обучения в вузе и развивающих самостоятельность – это написание рефератов, эссе, проектных, курсовых и выпускных квалификационных работ, выполнение которых требует применения всего спектра знаний, умений и навыков, приобретенных в процессе обучения. Почти на всех этапах работа осуществляется самостоятельно. За время выполнения творческой работы у обучающегося развиваются навыки и методы работы с нормативными правовыми актами, судебной практикой, литературой, исследовательские навыки и др.

Эссе - самостоятельная письменная работа на тему, предложенную преподавателем (тема может быть предложена и обучающимся, но обязательно должна быть согласована с преподавателем). Цель эссе - развитие навыков самостоятельного творческого мышления и письменного изложения мыслей автора. Эссе выражает индивидуальные впечатления и размышления по конкретному вопросу и заведомо не претендует на определяющую или исчерпывающую трактовку предмета.

При выборе темы стоит обратить внимание на ее актуальность, также довольно важным является то обстоятельство, что тематика эссе должна быть интересна обучающемуся. Данный вид работы должен высказывать и обосновывать точку зрения автора на исследуемый вопрос. В эссе мысли автора по определенной проблеме прописываются в тезисной форме, подкреплённой аргументами. В данном случае под аргументом подразумевается какой-либо факт или определённое событие из жизни. Структура данного жанра является кольцевой. Сначала приводится тезис, а затем подтверждение ему с помощью аргумента. В начале, нужно написать вступление к работе. Именно в нём должна отображаться главная мысль эссе по юриспруденции. В конце,

после уже приведённых тезисов и аргументов, пишется заключение, которое должно содержать выводы, подводя своеобразные итоги по теме эссе.

Признаки эссе:

- небольшой объем;
- конкретная тематика, но при этом субъективно подчеркнутая трактовка темы (т. к. данный жанр является ответом на чётко поставленный, конкретный вопрос);
- свободная;
- использование разговорной речи в тексте.

Самой главной составляющей эссе является идея.

Реферат - самостоятельная письменная аналитическая работа, выполняемая на основе преобразования документальной информации, раскрывающая суть изучаемой темы. Реферат отражает различные точки зрения на исследуемый вопрос, выражая в то же время и точку зрения самого автора.

Целью написания рефератов является формирование у обучающихся навыков библиографического поиска необходимой литературы (на бумажных носителях, в электронном виде); грамотного оформления и изложения содержания реферата; интереса к определенной научной и практической проблематике для дальнейшего исследования ее в процессе обучения.

Основные задачи обучающегося при написании реферата:

- комплексный анализ нормативных правовых актов, учебной и специальной литературы, судебной практики по теме исследования;
- использование источников информации по теме исследования для правильного понимания авторских позиции;
- изложение собственного мнения по исследуемой проблеме.

Требования к содержанию:

- материал, использованный в реферате, должен относиться строго к выбранной теме;
- необходимо изложить основные аспекты проблемы не только грамотно, но и в соответствии с той или иной логикой (хронологической, тематической, событийной и др.);
- при изложении следует сгруппировать идеи разных авторов по общности точек зрения или по научным школам;
- реферат должен заканчиваться подведением итогов проведенной исследовательской работы: содержать краткий анализ-обоснование преимуществ той точки зрения по рассматриваемому вопросу, с которой согласен автор работы.

Структура реферата:

1. Титульный лист.

2. Оглавление - это план реферата, в котором каждому разделу должен соответствовать номер страницы, на которой он находится.

3. Текст реферата. Он делится на три части: введение, основная часть и заключение:

а). Введение - раздел реферата, посвященный постановке проблемы, которая будет рассматриваться, обоснованию выбора темы, определению цели, задач, разработанности темы в научных кругах;

б). Основная часть - это звено работы, в котором последовательно раскрывается сущность избранной темы исследования с соответствующими выводами по ходу изложения материала;

в). Заключение - данный раздел реферата должен быть представлен в виде выводов, которые готовятся на основе текста работы с учетом исследуемых проблем. Выводы должны быть краткими и четкими.

4. Список источников и литературы. В данном списке указываются источники, на которые ссылается студент при подготовке реферата, а также изученные им в связи с его подготовкой.

Работа должна быть выполнена самостоятельно каждым конкретным обучающимся. Оформление реферата должно соответствовать установленным требованиям и требованиям библиографических стандартов.

Контрольная работа - самостоятельная письменная аналитическая работа, которая способствует углубленному изучению пройденного теоретического материала. Цель контрольной работы - получить специальные знания по одной или нескольким темам дисциплины и продемонстрировать навыки их практического применения.

Курсовая работа - самостоятельная письменная аналитическая работа, сопряженная с изучением какого-либо актуального вопроса в рамках дисциплины (или на стыке различных дисциплин), зачастую, имеющего и научную ценность; содержит обобщенные данные о проведенном исследовании или анализе. Основной целью курсовой работы является актуализация, формулирование проблемы или концепции, а также представление выводов. Курсовая работа должна содержать предложение вариантов решения проблемы, которые основываются на проанализированной информации.

Проектная работа - самостоятельная письменная аналитическая работа, имеющая практическую направленность; выполнение его основано на изучении всех тем дисциплины, предполагает поиск варианта решения какой-либо практической проблемы и обоснование данного варианта.

Выпускная квалификационная работа - самостоятельная письменная работа с элементами научного исследования по определенной проблеме, систематизирующая, закрепляющая и расширяющая теоретические знания, и практические навыки выпускника при решении конкретной задачи, навыки самостоятельной научной работы, характеризующие уровень его квалификации и подтверждающие готовность выпускника к профессиональной и научной деятельности.

Механизм, методика и формы выполнения этих работ практически одинаковы, они различаются содержанием и глубиной проработанности материала.

III. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ИЗУЧЕНИЮ ТЕМ ДИСЦИПЛИНЫ

К теме «Предмет, методы, принципы и система российского гражданского права»:

Данная тема предусмотрена с целью усвоения студентами основных понятий, которые будут использоваться в процессе изучения гражданского права, поскольку они имеют определяющее значение в определении гражданского права как отрасли российского права.

Рассмотрение данной темы целесообразно начать с уяснения понятий предмета и методов гражданско-правового регулирования.

Вопрос о предмете любой отрасли права, по существу, сводится к вопросу о том, что, какой круг общественных отношений регулирует данная отрасль (определяет и охраняет). Ответ на этот вопрос во многом характеризует содержание отрасли, сферу и пределы ее действия, ее отграничение от других отраслей права.

В предмет гражданско-правового регулирования входят следующие группы отношений: 1) имущественные отношения, т.е. отношения, возникающие по поводу материальных благ (характеризуются тем, что имеют товарно-денежный характер, т.е. это возмездные отношения, основанные на эквивалентном обмене, в том числе, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности (например, при купле-продаже товара, перевозке грузов, возмездном оказании услуг); иные имущественные отношения, носящие безвозмездный характер (например, дарение, безвозмездное пользование имуществом, беспроцентный заем); 2) личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, т.е. отношения по поводу создания объектов интеллектуальной

собственности (произведений литературы, науки, искусства, изобретений и др. (характеризуются тем, что сами они имеют нематериальный характер, но, в связи с созданием результата интеллектуальной деятельности, наделяются имущественными элементами); 3) корпоративные отношения, т.е. отношения, связанные с участием граждан, юридических лиц, публичных образований в корпоративных организациях или с управлением ими. Кроме того, предмет гражданского права в известной мере охватывают также организационные отношения, но в той мере, когда они необходимы и обеспечивают становление и функционирование организуемых имущественных и личных неимущественных отношений, в том числе, в области предпринимательской деятельности. В частности, они имеют место, к примеру, при заключении предварительных договоров, оформлении наследства, выдачи доверенности и т.д.

Таким образом, предметом гражданского права являются имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, а также корпоративные и организационные отношения.

Если предмет гражданского права отвечает на вопрос – что регулируется, то метод отвечает на вопрос – как, какими способами осуществляется регулирование данных отношений. Таким образом, метод гражданского права – это система юридических приемов, способов, средств, используемых для регулирования гражданских отношений. Методы гражданского права (как и любой иной отрасли) определяют особенности: 1) правового положения субъектов гражданских правоотношений; 2) основания возникновения и содержания гражданских правоотношений; 3) юридических санкций. Особенности правового положения субъектов гражданского права отражены в самом Гражданском кодексе РФ (в частности, в п. 1 ст. 2). Это: равенство участников, автономия их воли, их имущественная самостоятельность. Основания возникновения и содержание гражданских правоотношений отличаются разнообразием и не исчерпывающей множественностью оснований (юридических фактов), порождающих гражданские права и обязанности (договоры, односторонние сделки и т.д.); диспозитивностью, т.е. свободным выбором участниками формы и способа участия в гражданских правоотношениях. Особенности юридических санкций в гражданском праве выражаются: в компенсационном характере (восстановлении имущественного положения) и в направленности исключительно на имущество, а не на личность правонарушителя.

Основные начала гражданского права – это основополагающие принципы, которые определяют основное содержание гражданско-правового регулирования в целом, отраслевую специфику норм гражданского права и практику их применения. Принципы гражданского права открывают Гражданский кодекс РФ (п. 1 ст. 1 ГК РФ). Таких принципов – семь. К их числу относятся: равенство участников регулируемых гражданским законодательством отношений; неприкосновенность собственности; свобода договора; недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела; необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав; обеспечение восстановления нарушенных прав; судебная защита гражданских прав. Наряду с указанными основными началами, для гражданского права, его понимания и практического применения существенное значение принадлежит и другим принципам, в том числе, принципам духовно-этического характера: добросовестности; разумности; справедливости. Добросовестность и разумность лиц при осуществлении гражданских прав предполагаются безусловно (ст. 10 ГК РФ). Более того, Гражданский кодекс РФ прямо указывает, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей, участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. Принцип добросовестности выражается и в общем запрете кому-либо извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Следующий вопрос, требующий внимательного ознакомления, – это система гражданского права. Следует напомнить, что различаются пандектная и институционная системы гражданского законодательства. Современное российское гражданское

законодательство традиционно относится к пандектной системе, которая предусматривает общую и особенную части. Общая часть содержит единые для всего гражданского права правила и абстрактные юридические модели и конструкции (например, предмет регулирования, объекты гражданских прав и т.д.), которые конкретизируются в особенных разделах (отдельные виды обязательств и др.). Институциональная же система (к которой, например, относится Франция) не включает общие, модельные положения, а сразу и непосредственно нормы структурируются по институтам: лица, собственность, иски и т.д.

Гражданско-правовые нормы, как и другие нормы права, представляют собой общие правила поведения, которые распространяются на неопределенный круг лиц и обеспечиваются государством. Особо следует подчеркнуть, что в гражданском праве действуют все разновидности юридических норм, существующих в российском праве. В том числе, - нормы регулятивные и нормы охранительные, а также запрещающие, обязывающие и управомочивающие. Последняя из указанных разновидностей (управомочивающие нормы) является основой гражданских прав и отличается доминирующим значением. Именно она имеет наибольший удельный вес по сравнению с другими разновидностями правовых норм.

Существенное значение в гражданском праве имеет деление юридических норм на императивные и диспозитивные. Норма, которая выражена в категорических предписаниях и действует независимо от усмотрения субъектов права, - это императивная норма. Однако для гражданского права более характерны диспозитивные нормы – правила, которые действуют лишь постольку, поскольку сами субъекты не установили своим соглашением иных условий своего поведения.

Существенное значение в гражданском праве имеет также деление юридических норм по их функциям: 1) регулятивные и 2) охранительные.

В результате освоения материала студент должен:

- знать: понятие гражданского права как отрасли права, предмет метод, принципы гражданского права, отграничение гражданского права как частного права от смежных отраслей права; систему и функции гражданского права;

- уметь: оперировать юридическими понятиями и категориями: имущественные и личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, корпоративные и организационные отношения; предпринимательская деятельность;

- владеть: юридической терминологией, навыками работы с гражданско-правовыми актами; знаниями о гражданском праве как самостоятельной отрасли права, его месте в системе права; навыками использования полученных знаний для отличия отношений, регулируемых гражданским правом от других видов общественных отношений; функций и принципов гражданского права от смежных отраслей права.

К теме «Гражданское законодательство»:

При изучении данной темы необходимо уяснить, что гражданское законодательство состоит из Гражданского кодекса Российской Федерации и принятых в соответствии с ним федеральных законов. В соответствии с Конституцией РФ, гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации.

Особое положение среди других источников гражданского права занимает Гражданский кодекс РФ. Являясь федеральным законом, он, несомненно, имеет большую значимость, чем другие федеральные законы. Следует уяснить, что иные федеральные законы в сфере гражданского права соотносятся с кодексом как специальные к общему, при этом, и общий, и специальные законы не должны противоречить друг другу. Лишь в

исключительных случаях вступает в силу правило о том, что специальный закон преобладает над общим законом.

Федеральные законы включаются в гражданское законодательство как источники права не только по признаку их высшей юридической силы, но и по свойству их нормативности (содержания общего для неопределенного числа лиц правила).

В сфере гражданского права применяются общие правила действия закона во времени, в пространстве и по кругу лиц.

К числу источников гражданского права относятся также подзаконные правовые акты, содержащие нормы гражданского права. Эти правовые акты имеют исключительно федеральный уровень и подразделяются на три группы: 1) Указы Президента РФ; 2) постановления Правительства РФ; 3) ведомственные акты.

Указы Президента РФ могут содержать принципиально новые нормы, регулирующие общественные отношения, но, вместе с тем, не должны противоречить Гражданскому кодексу РФ и иным законам. Постановления Правительства РФ, содержащие нормы гражданского права, принимаются на основании и во исполнении Гражданского кодекса РФ, иных законов и Указов Президента РФ. Что касается ведомственных актов, то они могут содержать нормы гражданского права в случаях и в пределах, прямо предусмотренных ГК РФ, федеральными законами, Указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ.

Относительно общепризнанных принципов и норм международного права, а также международных договоров РФ необходимо уяснить, что для их регулятивного действия, согласно ст. 7 ГК РФ, характерно то, что эти источники гражданского права: во-первых, обладают непосредственным действием (т.е. не нуждаются в том, чтобы они специально признавались или воспроизводились в актах Российской Федерации, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта); во-вторых, имеют приоритетное действие, что предусмотрено Конституцией РФ. В ст. 7 Гражданского кодекса РФ говорится, что «если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора».

Кроме того, при рассмотрении и решении гражданских дел могут применяться обычаи (ранее они назывались обычаями делового оборота). Обычаи представляют собой не противоречащие закону, иным обязательным для субъектов положениям правила поведения, сложившиеся и широко применяемые в какой-либо области предпринимательской и иной деятельности (ст. 5 ГК РФ). При этом не имеет правового значения, зафиксированы ли эти правила в каком-либо документе или нет. Особо следует подчеркнуть, что правовые обычаи, как источники гражданского права, необходимо отличать от схожих понятий: деловых обыкновений, практики договорных отношений, заведенного порядка и т.д.

Особое внимание студентов должно быть уделено вопросам применения актов высших судебных инстанций. Известно, что национальное гражданское законодательство традиционно относится к континентальной системе права, которая исторически не допускала в качестве официального источника гражданско-правовых норм судебные решения по конкретным делам. В настоящее время правоприменительная практика, в том числе, судебная, не только толкует и реализует закон, но и фактически заполняет пробелы и нестыковки в нем.

Завершение изучения данной темы рекомендуется вопросами применения гражданского законодательства по аналогии. Необходимо помнить, что ст. 6 Гражданского кодекса РФ предусматривает оба вида аналогии - аналогию закона и аналогию права.

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие источников гражданского права и их виды; проблемные аспекты гражданского права; тенденции обновления гражданского законодательства;

уметь: применять на практике нормы гражданского права; свободно оперировать юридическими категориями и понятиями; анализировать и решать юридические проблемы в сфере гражданских правоотношений; применять полученные теоретические знания при разрешении различных ситуационных задач;

владеть: навыками конституционных положений в сфере гражданского права; навыками, позволяющими отличать правовые обычаи от схожих конструкций; навыками работы с компьютерными базами данных.

К теме «Гражданское правоотношение»:

Начать изучение данной темы следует с понятия и структуры гражданского правоотношения. Гражданское правоотношение - это урегулированное нормами гражданского права фактическое общественное отношение, участники которого являются юридически равными носителями гражданских прав и обязанностей. В гражданском правоотношении получают свое конкретное выражение абстрактные нормы гражданского права. В качестве особенностей гражданского правоотношения можно назвать следующие: 1) самостоятельность, имущественная обособленность и юридическое равенство субъектов гражданского правоотношения; 2) основные юридические факты, ведущие к возникновению гражданского правоотношения, - это сделки, то есть акты свободного волеизъявления участников правоотношения; 3) возможность самостоятельного определения содержания правоотношения его участниками (свобода договора); 4) имущественный характер правовых гарантий и мер ответственности за нарушение гражданских прав и неисполнение гражданских обязанностей; 5) преимущественно судебный порядок защиты нарушенных гражданских прав.

Структуру гражданского правоотношения составляют: субъекты, объекты и содержание правоотношения.

Субъекты гражданского правоотношения - это лица, обладающие гражданскими правами и несущие гражданские обязанности в связи с участием в конкретном гражданском правоотношении. Ими могут быть любые субъекты гражданского права: физические лица, юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. Участник гражданского правоотношения, наделенный правом, называется управомоченным лицом (кредитором), а участник, несущий обязанности, - обязанным лицом (должником). Обычно каждый участник гражданского правоотношения является одновременно и должником, и кредитором (например, продавец по договору купли-продажи несет обязанность по передаче вещи и, в то же время, имеет право на получение платы за нее).

Объект правоотношения - это то, на чем сосредоточен интерес участников правоотношений, то, на что направлена их деятельность. Круг объектов подвижен. Основная часть - объекты материального мира (вещи, ценные бумаги, деньги). Объектами могут быть не только существующие блага, но и результаты процесса их создания, то, что именуется результатами работ или оказание услуг. Объектами также могут быть: имущественные права (право на наследство); результаты интеллектуальной деятельности, в том числе, исключительные права на них, т.е. интеллектуальная собственность; нематериальные блага: жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, право на имя и т.д.

Содержание гражданского правоотношения - это субъективные гражданские права и обязанности субъектов гражданского правоотношения. Субъективные права и обязанности тесно связаны между собой, и каждому субъективному праву одного лица соответствует определенная субъективная обязанность другого лица. Так, в договоре займа праву займодавца получить назад данные в заем деньги соответствует обязанность заемщика вернуть долг. Субъективное право - это предусмотренная правовыми нормами

мера возможного поведения управомоченного лица. Эта возможность обычно включает в себя следующие правомочия: 1) возможность собственного поведения (например, использование вещи лицом, в собственности которого она находится); 2) право требовать определенного поведения от других (обязанных) лиц (например, право собственника требовать от третьих лиц не мешать ему использовать вещь по собственному усмотрению); 3) право на защиту субъективного права путем: самозащиты (например, установка сигнализации); применения мер оперативного воздействия (то есть применение определенных мер к обязанному лицу без обращения в компетентные государственные органы: удержание вещи за неуплату долга, отключение электроэнергии и т. п.); применения мер государственного принуждения, в том числе, и мер юридической ответственности (неустойка, возмещение убытков, компенсация морального вреда и т. п.). Субъективная обязанность - установленная правовыми нормами мера должного поведения обязанного лица, которая, как и субъективное право, состоит из трех элементов: 1) не препятствие законным действиям управомоченного лица; 2) обязанность выполнять законные требования управомоченного лица; 3) обязанность претерпевать меры, которые законно применяет управомоченное лицо.

Следующий опрос, требующий внимательного изучения, это классификация гражданских правоотношений. Гражданские правоотношения можно классифицировать по различным основаниям: а) по характеру взаимосвязи управомоченного и обязанного субъекта: абсолютные (когда управомоченному лицу противостоит неопределенный круг обязанностей субъектов (собственник и третьи лица)) и относительные (когда управомоченному лицу (лицам) противостоит строго определенное обязанное лицо); б) по объекту: имущественные (объектом правоотношения являются материальные блага (имущество)) и неимущественные (объектом выступают результаты интеллектуальной деятельности и другие нематериальные блага); в) по способу удовлетворения интересов управомоченного лица: вещные (закрепляют за управомоченным лицом возможность непосредственного воздействия на вещь с правом отражения посягательств на нее третьих лиц) и обязательственные (имущественные отношения по передаче имущества, выполнению работ, оказанию услуг); г) регулятивные (т.е. отношения, состоящие из установленных для лиц прав и обязанностей по совершению тех или иных действий, выполнению работ, оказанию услуг и т.д., или, напротив, по воздержанию от действий известного рода) и охранительные (т.е. правоотношения, содержание которых состоит в применении к правонарушителю мер государственного принуждения, санкций (например, уплата неустойки) и связаны с защитой прав и юридической ответственностью).

Завершить изучение данного вопроса логично рассмотрением оснований возникновения и прекращения гражданских правоотношений. Основанием возникновения гражданских правоотношений являются жизненные обстоятельства, именуемые юридическими фактами. Юридические факты – факты реальной действительности, с которыми действующие законы и иные правовые акты связывают возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, т.е. правоотношений.

По признаку зависимости от воли субъекта они подразделяются на действия и события. В действиях всегда проявляется воля субъектов (физических или юридических лиц). По признаку дозволенности законом таких действий бывают правомерные и неправомерные. Правомерные – это действия, соответствующие требованиям закона, иных нормативных правовых актов и принципов права. В свою очередь, они делятся на юридические акты (правомерные действия субъектов, имеющие целью возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений) и юридические поступки (правомерные действия субъектов, с которыми закон связывает определенные юридические последствия независимо от того, была ли у субъектов цель достижения определенного правового результата). Юридические акты – а) сделки (волевые действия юридических или физических лиц, направленные на достижение определенного правового результата); б) административные акты государственных органов и органов местного самоуправления (ненормативные и непосредственно направленные на возникновение

гражданских прав и обязанностей у конкретного адресата (субъекта)); в) государственная регистрация юридических действий и событий; г) судебные решения, устанавливающие гражданские права и обязанности. Юридические поступки представляют собой поведение людей в рамках существующих правоотношений, волевое начало которых прямо не направлено на возникновение конкретных юридических последствий. Наиболее показательным примером является юридический поступок лица недееспособного, действия которого не могут быть юридическими актами (так как за таким лицом не признается способность осознанного волевого решения), однако, действия такого лица могут повлечь за собой юридические последствия. Иначе говоря, только если поступок повлечет за собой юридические последствия, такой поступок признается юридическим. Таким образом, обычное употребление воды из стакана не является юридическим поступком. Примерами юридических поступков могут быть: находка потерянной вещи, обнаружение клада, создание произведений литературы (культуры, искусства). Неправомерные – это действия, нарушающие предписания законов, иных нормативных правовых актов и принципов права. К их числу относятся: причинение вреда или ущерба (деликты); нарушение договорных обязательств; неосновательное обогащение (приобретение или сбережение имущества за счет средств другого лица без достаточных оснований); злоупотребление правом; действия, совершенные в виде сделок, признанных недействительными; действия, нарушающие исключительные права авторов произведений науки, литературы, искусства и др.

Юридические факты - события – это явления реальной действительности, которые происходят независимо от воли человека (сильное землетрясение, смерть человека и т.д.). События подразделяются на абсолютные и относительные. Абсолютные события – такие явления, возникновение и развитие которых не связано с волевой деятельностью субъектов (стихийные бедствия и другие природные явления). Относительные события – такие явления, которые возникают по воле субъектов, но развиваются и проистекают независимо от их воли (смерть убитого). Близки к относительным событиям такие юридические факты как сроки. Сроки по происхождению зависят от воли субъектов или законодателя, но течение сроков подчинено объективным законам времени. Сроки играют самостоятельную и многогранную функцию в механизме гражданско-правового регулирования общественных отношений. Они порождают, изменяют или прекращают гражданские права и обязанности; порождают гражданско-правовые последствия.

Возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений может быть обусловлено одним юридическим фактом или юридическим составом, т.е. совокупностью юридических фактов. В юридический состав могут входить в различных комбинациях действия и события (возникновение права на страховое возмещение – юридический факт-событие (землетрясение) плюс юридический факт-действие (договор страхования, заключенный страхователем). Юридические составы могут порождать правовые последствия: а) при условии возникновения их составляющих юридических фактов в строгом определенном порядке или наличия их совокупности в нужное время (сложные юридические составы – стать наследником: завещание, открытие наследства, принятие наследства); б) при наличии всех вместе взятых необходимых юридических фактов, независимо от их последовательности (простые юридические составы – приостановление срока исковой давности: нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных сил; переводение Вооруженных сил на военное положение).

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие, сущность юридической конструкции гражданского правоотношения и их виды; структуру гражданского правоотношения; характерные особенности субъективных гражданских прав и юридических обязанностей; виды субъективных прав;

уметь: определять элементы гражданского правоотношения; определять юридические факты по видам;

владеть: навыками классификации юридических фактов; навыками выделения юридического состава при возникновении, изменении или прекращении гражданских правоотношений.

К теме «Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права»:

Субъекты гражданского права – это участники регулируемых гражданским правом отношений, наделенные гражданской правосубъектностью.

Для приобретения и осуществления гражданских прав и обязанностей субъекты должны обладать установленными качествами, а именно: гражданской правоспособностью, а также гражданской дееспособностью. Наличие у субъекта правоспособности и дееспособности предполагает наличие у субъекта правосубъектности, т.е. признание его как такового в качестве субъекта гражданско-правовых отношений.

Любой гражданин с момента его рождения наделяется свойством правоспособности. Определение правоспособности установлено в п. 1 ст. 17 ГК РФ. Правоспособность – это способность иметь гражданские права и нести обязанности. Правоспособность гражданина имеет юридическое содержание: возможность иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать имущество, заниматься предпринимательской и иной законной деятельностью, создавать юридическое лицо самостоятельно или совместно с другими лицами, совершать сделки, не противоречащие закону, участвовать в обязательствах, избирать место жительства, иметь авторские права, иметь патентные права, иметь иные имущественные и личные неимущественные права. Правоспособность гражданина прекращается его смертью. Правоспособность граждан строится на следующих принципах: 1) признается в равной мере за каждым лицом; 2) нельзя кого-либо ограничить в правоспособности.

Дееспособность гражданина – это свойство своими действиями: 1) приобретать и осуществлять гражданские права; 2) создавать для себя гражданские обязанности; 3) исполнять обязанности. Понятие дееспособности закреплено в п. 1 ст. 21 ГК РФ. Дееспособность – способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Дееспособность, по общему правилу, возникает с момента совершеннолетия гражданина (с 18 лет). В исключительных случаях дееспособность можно приобрести раньше: а) при вступлении в брак до достижения 18 лет (если такой брак будет признан недействительным впоследствии и расторгнут, дееспособность сохраняется в полном объеме); б) эмансипация.

Гражданин может выступать в гражданском обороте как: 1) физическое лицо (гражданин РФ, иностранец, лицо без гражданства (апатрид)). Например, если гражданин захочет получить под индивидуальное жилищное строительство земельный участок, то он будет действовать в гражданском обороте как физическое лицо, имеющее статус гражданина РФ; 2) субъект предпринимательской деятельности (индивидуальный предприниматель или участник (учредитель) юридического лица); 3) член крестьянско-фермерского хозяйства. Например, если физическое лицо создает крестьянско-фермерское хозяйство, то оно может участвовать в нем в качестве члена и иметь право на имущество этого хозяйства, получать доход от этой деятельности и участвовать в распределении прибыли. Если лицо захочет выйти из хозяйства, то оно имеет право на выдел соответствующего имущества, а если имущество неделимое – то на получение денежной стоимости.

По объему дееспособности принято выделять следующих физических лиц: 1) недееспособные граждане; 2) ограниченные в дееспособности граждане; 3) малолетние граждане (возрастная группа от 6 до 14 лет); 4) несовершеннолетние граждане (возрастная группа от 14 до 18 лет); 5) полностью дееспособные граждане.

Далее следует последовательно ознакомиться с правовым положением выше обозначенных категорий граждан.

Полностью недееспособными являются: 1) дети до 6-ти лет и 2) лица, которые вследствие психического расстройства не могут понимать значения своих действий или руководить ими. В последнем случае недееспособность определяется по заявлению заинтересованного лица (супруга, родителя, совершеннолетнего ребенка и других лиц, указанных в ГК РФ). Заинтересованное лицо должно доказать цель, ради которой оно обратилось в суд. Обе эти группы не наделяются ни сделкоспособностью, ни деликтоспособностью. Если лицо излечилось и медицинские показания таковы, что оно может самостоятельно действовать от своего имени, руководить своими действиями и отдавать им отчет, то недееспособность должна быть отменена судом (например, у человека был инсульт, в силу которого, произошло помутнение сознания, и лицо не понимало кто он, что он должен делать. При таких обстоятельствах ему назначается опекун по решению суда, а лицо признается недееспособным. Если медицинские показатели таковы, что лицо излечилось от последствий инсульта и стало все понимать, то опекун должен обратиться в суд об отмене недееспособности, и лицо попадает в разряд полностью дееспособных лиц).

Следующая группа – малолетние лица. Начиная с 6-ти летнего возраста, они вправе совершать самостоятельно мелкие бытовые сделки. Закон не выделяет критерии такой сделки, но правоприменительная практика выделяет в ней следующие критерии: а) она должна быть незначительной по сумме; б) такая сделка должна носить строго потребительский характер; в) заключение сделки должно совпадать с моментом ее исполнения. (например, малолетний передал деньги, а ему тут же отдали товар, который он рассчитывал купить). Кроме того, согласно ст. 28 ГК РФ, малолетние вправе совершать сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды (дарение, ссуда или безвозмездное пользование, приватизация жилых помещений и т.п.), и т.п. сделки, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации, и, наконец, сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения. От имени малолетнего действуют его законные представители: родители (усыновители); опекуны; учреждения, под контролем и надзором которых находятся малолетние граждане. Малолетние не являются деликтоспособными и не несут юридической ответственности перед третьими лицами, за них отвечают законные представители.

Ребенок от 14 до 18 лет называется несовершеннолетним. Он может совершать самостоятельно следующие юридические действия: 1) совершать мелкие бытовые сделки; 2) самостоятельно распоряжаться заработком, доходом (например, дети от 14 до 18 лет могут обучаться в специальных образовательных учреждениях (например, колледжах), где им, возможно, будет выплачиваться стипендия. Стипендией можно распоряжаться без согласия родителей; 3) совершать права авторов произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата соевой интеллектуальной деятельности; 4) вносить вклады в кредитные организации и распоряжаться ими (например, можно ребенка от 14 до 18 лет отправить в банк, где он сам напишет заявление в банк. На заявлении руководитель банка поставит резолюцию и выдаст документ, подтверждающий открытие вклада. Ребенок вправе снимать деньги и распоряжаться ими; 5) с 16-ти лет несовершеннолетний вправе учреждать кооперативы (производственные и потребительские) (например, такое лицо может уже с 16-ти лет решать свою жилищную проблему и стать членом ЖК, ЖСК, жилищного накопительного кооператива или, если он хочет заниматься предпринимательской деятельностью в производственном кооперативе – стать членом данного кооператива, и у него возникает право на пай и прибыль, которую этот пай приносит). Все остальные действия он совершает только с письменного одобрения его законных представителей. Несовершеннолетний является деликтоспособным лицом и отвечает за неправомерные действия, однако, при отсутствии дохода ответственность в субсидиарном (восполнительном) порядке несут законные представители. Законные представители

отвечают при наличии их вины, которая заключается в неосуществлении должного контроля и надзора за действиями несовершеннолетнего.

Следующая разновидность дееспособности – ограниченная. Ограничение в дееспособности граждан устанавливается только в суде по следующим основаниям: а) пристрастие к азартным играм, злоупотребление спиртными напитками и наркотическими средствами, если семья поставлена в трудное материальное положение; б) если лицо использует свой заработок, стипендию, будучи несовершеннолетним, в ущерб интересам семьи; в) если лицо имеет психическое расстройство, которое не служит основанием для признания его недееспособным (т.е. ситуация, когда вследствие психического расстройства, гражданин может понимать значение своих действий или руководить ими лишь при помощи других лиц). Ограниченному в дееспособности лицу назначается попечитель. Лицо, ограниченное в дееспособности может совершать действия, установленные в законе, самостоятельно (ст. 30 ГК РФ), а все остальные действия с согласия попечителя. Такие лица считаются деликтоспособными.

Полная гражданская дееспособность возникает с 18-ти лет. Это означает, что лицо, достигшее такого возраста, является сделкоспособным и деликтоспособным в полном объеме. Вместе с тем, имеются два случая досрочного приобретения полной гражданской дееспособности. Первый случай - это эмансипация. Эмансипация (ст. 27 ГК РФ) - юридический состав, который включает в себя следующие условия: а) достижение 16-летнего возраста; б) наличие работы по трудовому договору или занятие предпринимательской деятельностью; в) согласие родителей. Если отсутствует согласие родителей, то эмансипация осуществляется не в административном порядке (через орган опеки и попечительства), а в судебном порядке. При административном порядке издается постановление органа опеки и попечительства (по заявлению гражданина он признается эмансипируемым, указывается основание и указывается дата, с какого момента он стал таковым). В судебном порядке выносится решение суда об установлении юридического факта. Второй случай – это вступление в брак до достижения восемнадцати лет. При этом необходимо помнить, что приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения 18-летнего возраста. При признании судом брака недействительным, суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом.

Следующим моментом, требующим внимания студентов, является рассмотрение вопроса, связанного с индивидуализацией гражданина (право на имя и место жительства). Право на имя регулируется ст. 19 ГК РФ. Гражданин может иметь собственное имя, состоящее из ФИО. Имя гражданина должно быть благозвучно, понятно, доступно в обращении. Имя гражданина может быть вымышленным и называется псевдонимом (псевдонимы, в соответствии с нормами гражданского законодательства, могут использовать авторы, исполнители. Например, Борис Акунин, Марк Твен, Лепс – это псевдонимы). Воспользоваться именем можно только с согласия носителя имени. Неправомерное использование имени влечет: возмещение убытков; компенсацию морального вреда; иные действия (например, можно запретить использовать свое имя в обороте указанному лицу, применить правило о возврате в то положение, которое имело место ввиду нарушения права на имя). Место жительства регулируется ст. 20 ГК РФ и определяется как место постоянного или преимущественного проживания.

Для изучения вопроса об актах гражданского состояния, рекомендуется ознакомление со ст. 47 ГК РФ и ФЗ «Об актах гражданского состояния». Согласно ст. 3 ФЗ «Об актах гражданского состояния», акты гражданского состояния - действия граждан или события, влияющие на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей, а также характеризующие правовое состояние граждан. В соответствии со ст. 47 ГК РФ, государственной регистрации подлежат следующие акты гражданского состояния: 1) рождение; 2) заключение брака; 3) расторжение брака; 4) усыновление (удочерение); 5) установление отцовства; 6) перемена имени; 7) смерть гражданина. Регистрация актов

гражданского состояния производится органами записи актов гражданского состояния путем внесения записей в книги регистрации актов гражданского состояния (актовые книги) и выдачи гражданам свидетельств на основании этих записей. Аннулирование и восстановление записей актов гражданского состояния производятся органом ЗАГСа на основании решения суда.

Завершить изучение данной темы рекомендуется вопросами признания гражданина безвестно отсутствующим и объявление его умершим.

Безвестное отсутствие - это особый юридический состав, условиями которого служат: 1) отсутствие сведений о гражданине в месте его постоянного жительства (например, квартира постоянно закрыта, соседи гражданина не видят, там, где гражданин раньше работал, он не появляется, работодатель не в курсе, где это лицо. В этом случае о гражданине должна быть собрана информация и на основании ФЗ «О полиции» должен быть объявлен федеральный розыск данного гражданина); 2) сведения о гражданине отсутствуют в течение года (например, сегодня гражданин не появился, надо с этой даты отсчитать 365 дней (366 дней); 3) заинтересованность родственников и иных лиц; 4) вынесение судебного решения. В ГПК РФ есть глава, где определяется порядок подачи заявления, подсудность и т.д. Если лицо признано безвестно отсутствующим, то наступают следующие правовые последствия: 1) над имуществом учреждается доверительное управление (орган опеки должен выявить это имущество и назначить управляющего. Отношения регулируются договором о доверительном управлении. Доверительным управляющим может быть или родственник, или супруг, или иное лицо, имеющее притязание на данное имущество); 2) оформляются сделки по распоряжению имуществом с кредиторами безвестно отсутствующего должника (например, если гражданин кому-то что-то должен, например, банку по кредитному договору, то из того имущества, которое передано в доверительное управление, может быть совершена сделка по распоряжению этим имуществом, и выделены средства на погашение долга перед банком. Если имущества не хватит для погашения, то тогда надо дождаться истечения 5 лет и признать гражданина умершим. Тогда откроется наследство, к наследникам перейдут его долги, и наследники будут эти долги перед банком возмещать); 3) супруг вправе расторгнуть брак с таким лицом. Для этого супруг обращается в орган ЗАГСа и просит данный брак прекратить (административный порядок расторжения брака). Если гражданин объявился, то: а) решение суда должно быть отменено, и гражданин вновь становится полностью дееспособным; б) к нему возвращаются права на имущество, переданное в доверительное управление (если имущество уже отчуждено третьему лицу, то оно может быть возвращено при условии безвозмездной передачи. Если имущество отчуждалось по возмездной сделке, то требуется установить добросовестность приобретателя имущества); в) восстановление брака возможно в административном порядке (если другой супруг уже состоит в другом браке, то брак не может быть восстановлен).

Лицо может быть объявлено умершим по решению суда в случае, если: нет сведений о местонахождении гражданина в месте его постоянного жительства в течение 5-ти лет. Данное правило знает два исключения: 1) военнослужащий или иной гражданин может быть объявлен судом умершим не ранее, чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий и 2) если гражданин пропал при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая (т.е. чрезвычайное и непредотвратимое обстоятельство), он может быть объявлен умершим в течение шести месяцев. Правовые последствия объявления гражданина умершим приравниваются к его фактической смерти: 1) открывается наследство в отношении его имущества; б) устанавливается пенсия иждивенцам по потере кормильца; в) прекращается брак с пережившим супругом. Если лицо объявилось, то суд должен отменить принятое решение. Имущество, перешедшее к наследникам, должно быть возвращено такому лицу. К нему также возвращаются права на имущество, переданное в доверительное управление. Если имущество уже отчуждено третьему лицу, то оно может быть

возвращено при условии безвозмездной передачи. Если имущество отчуждалось по возмездной сделке, то требуется установить добросовестность приобретателя имущества. Возможно восстановление брака в административном порядке при условии, что другой супруг не состоит в другом браке.

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие правоспособности и дееспособности физических лиц; места жительства гражданина; классификацию гражданской дееспособности по видам;

уметь: проводить различие между правоспособностью и субъективными гражданскими правами; оперировать понятиями «делкоспособность» и «деликтоспособность»; применять правила регистрационного учета граждан;

владеть: навыками ведения актов гражданского состояния физических лиц.

К теме «Юридические лица как субъекты гражданского права»:

Субъектами гражданского права, наряду с гражданами, являются юридические лица. Согласно п. 1 ст. 48 ГК РФ, юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Следует обратить внимание, что с сентября 2014 года действует новая редакция ст. 48 ГК РФ. В данной статье указано четыре основных признака юридического лица: 1) организационная упорядоченность (или единство). Это означает, что создание юридического лица должно быть организационно оформлено в соответствии с требованиями закона, причем, в качестве юридического лица могут выступать не только коллективы граждан. Например, хозяйственное общество может быть создано и одним физическим лицом; 2) имущественная обособленность. Это означает, что имущество юридического лица, независимо от его правового режима (собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление) должно быть обособлено, т. е. отделено от имущества учредителей (участников) юридического лица, других физических и юридических лиц Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований и лиц, являющихся работниками юридического лица. Формами обособления могут быть самостоятельный баланс, а также банковский счет (для денежных средств); 3) возможность выступать в гражданском обороте и в суде от своего имени. Данный признак означает, что собственным именем юридического лица, от которого оно может приобретать и осуществлять свои права и нести обязанности (т.е. выступать в гражданском обороте, а также быть истцом и ответчиком в суде), является его наименование, а для коммерческих организаций – фирменное наименование, указываемое в учредительных документах и содержащее сведения об организационно-правовой форме. Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами. Порядок назначения или избрания органов юридического лица определяется законом и учредительными документами (п. 1 ст. 53 ГК РФ). В качестве органов юридического лица выступают лицо (единоличный орган) или группа лиц (коллегиальный орган), представляющих интересы юридического лица в отношениях с другими субъектами права без специальных на то полномочий (без доверенности). Юридическое лицо может иметь как один орган (директор, правление и т. п.), так и несколько (например, директор и дирекция, правление и председатель правления), причем, они могут также быть и единоличными, и коллегиальными; 4) самостоятельная имущественная ответственность. Этот признак юридического лица выражается в том, что, имея обособленное имущество, данное лицо отвечает по своим обязательствам этим имуществом. Пределы использования имущества для погашения требований кредиторов, а также условия и порядок субсидиарной (дополнительной)

ответственности иных лиц по обязательствам отдельных юридических лиц устанавливаются законом.

Статья 48 ГК РФ предусматривает, что юридическое лицо должно быть зарегистрировано в едином государственном реестре юридических лиц в одной из организационно-правовых форм, предусмотренных Гражданским кодексом РФ.

Далее, следует обратить внимание на вопрос, связанный с правосубъектностью юридического лица (у юридического лица правоспособность и дееспособность возникают одновременно, поэтому принято использовать для их обозначения единый термин – правосубъектность). Юридическое лицо обладает правоспособностью, т.е. может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. В науке гражданского права принято различать общую и специальную правоспособность. Общая (универсальная) правоспособность означает возможность для субъекта права иметь любые гражданские права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности. Специальная правоспособность предполагает наличие у юридического лица лишь таких прав и обязанностей, которые соответствуют целям его деятельности и прямо зафиксированы в его учредительных документах. Анализ ст. 49 ГК РФ показывает, что общей для всех юридических лиц является специальная правоспособность, при этом, универсальная правоспособность носит характер исключения из правила и действует лишь в отношении коммерческих негосударственных юридических лиц. Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания, который приурочен к его государственной регистрации (п. 3 ст. 49 и п. 2 ст. 51 ГК РФ), и прекращается в момент исключения его из единого государственного реестра юридических лиц (п. 8 ст. 63 ГК РФ). Важно отметить, что ст. 49 ГК РФ новой редакции имеет дополнение относительно правоспособности, касаемо лицензионной деятельности и деятельности членов саморегулируемой организации. В соответствии со ст. 49 ГК РФ, «право юридического лица осуществлять деятельность, для занятия которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), членство в саморегулируемой организации или получение свидетельства саморегулируемой организации о допуске к определенному виду работ, возникает с момента получения такого разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок, либо с момента вступления юридического лица в саморегулируемую организацию или выдачи саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ и прекращается при прекращении действия разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ». Для участия в гражданском обороте юридическому лицу необходима не только правоспособность, но и дееспособность. Наличие у юридического лица дееспособности означает, что оно своими собственными действиями может приобретать, создавать, осуществлять и исполнять гражданские права и обязанности.

Следующий вопрос, требующий внимательного ознакомления – это вопрос, связанный с порядком возникновения юридических лиц. Наука гражданского права традиционно выделяет четыре способа (порядка) образования юридических лиц: 1) распорядительный порядок. В соответствии с ним, юридическое лицо возникает на основе одного лишь распоряжения учредителя, а специальной государственной регистрации организации не требуется. В таком порядке в СССР возникало подавляющее большинство государственных предприятий и учреждений; 2) нормативно-явочный порядок. В данном случае для образования юридического лица не требуется согласия каких-либо третьих лиц, включая государственные органы: организации создаются в силу самого факта волеизъявления учредителей, выражения ими намерения действовать в качестве юридического лица. При этом регистрирующий орган лишь проверяет, соответствуют ли закону учредительные документы организации и соблюден ли установленный порядок ее образования, после чего обязан зарегистрировать юридическое лицо. Подобный порядок образования юридических лиц является наиболее

распространенным как в России, так и за рубежом; 3) разрешительный порядок. Он предполагает, что создание организации должно быть разрешено тем или иным компетентным органом. В таком порядке создаются, например, банки, коммерческие юридические лица с особо крупным размером уставного капитала; 4) договорно-правовой порядок. Его выделяет цивилистическая школа МГУ им. М.В. Ломоносова. Для него характерны наличие общей нормы, предусматривающей возможность образования юридических лиц, и заключение учредителями специального договора гражданско-правового характера.

Правовой основой деятельности юридического лица в России являются как нормативные правовые акты Российской Федерации, так и локальные акты юридического лица (учредительные документы, в которых учредители конкретизируют общие нормы права применительно к своим интересам). Так, юридическое лицо может действовать на основании устава (все организационно-правовые формы, кроме хозяйственных товариществ), либо только учредительного договора (хозяйственное товарищество). Учредительный договор – это гражданско-правовой договор, регулирующий отношения между учредителями в процессе создания и деятельности юридического лица. Он заключается только в письменной форме (простой или нотариальной) и, как правило, вступает в силу с момента его заключения. Нужно отличать учредительный договор от устава организации. Так, последний не заключается, а утверждается учредителями. К тому же, устав подписывают не все учредители, а специально уполномоченные ими лица (например, председатель и секретарь общего собрания учредителей). Однако, как и учредительный договор, устав можно рассматривать в качестве локального нормативного акта, определяющего правовое положение юридического лица и регулирующего отношения между участниками и самим юридическим лицом. Устав вступает в силу с момента регистрации самого юридического лица. Содержание учредительных документов в общем виде определяется в ст. 52 ГК РФ, а для отдельных видов юридических лиц – в соответствующих разделах ГК РФ и специальных нормативных правовых актах. Подчеркнем, что ГК РФ дополнен статьей 50.1, посвященной решению об учреждении юридического лица. Ранее, порядок принятия и содержание решения об учреждении отдельных юридических лиц определялся специальными законами (например, ст. 11 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», ст. 9 ФЗ «Об акционерных обществах», ст. 8 ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», ст. 13 ФЗ «О некоммерческих организациях»). Теперь ГК РФ устанавливает общие для всех юридических лиц правила: юридическое лицо может быть создано на основании решения учредителя (учредителей) об учреждении юридического лица; в случае учреждения юридического лица одним лицом решение принимается учредителем единолично; двумя и более учредителями - всеми учредителями единогласно; в решении указываются сведения об учреждении юридического лица, утверждении его устава, о порядке, размере, способах и сроках образования имущества юридического лица, об избрании (назначении) его органов, а также иные сведения, предусмотренные законом; в решении об учреждении корпоративного юридического лица указываются также сведения о результатах голосования учредителей по вопросам учреждения юридического лица, о порядке совместной деятельности учредителей по созданию юридического лица.

Важным этапом образования юридического лица является его государственная регистрация, при которой компетентный орган проверяет соблюдение условий, необходимых для создания юридического лица, и принимает соответствующее решение. После чего основные данные об организации включаются в Единый государственный реестр юридических лиц и становятся доступными для всеобщего ознакомления. Необходимо еще раз подчеркнуть, что в Российской Федерации статусом юридического лица может обладать не только организация, состоящая из коллектива граждан, но и из одного физического лица. Важно лишь, чтобы создание было должным образом организационно оформлено (упорядочено). Формальным подтверждением

организационной упорядоченности является факт государственной регистрации юридического лица. Порядок государственной регистрации юридических лиц регулируется нормами ГК РФ (ст. 51) и ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». Государственная регистрация осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в порядке, установленном Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом «О Правительстве Российской Федерации». В соответствии с Указом Президента РФ «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти», таким органом является ФНС России, находящаяся в ведении Минфина России. Регистрацией общественных объединений и политических партий, как юридических лиц, занимается Минюст России и его территориальные органы. В соответствии с налоговым законодательством, за государственную регистрацию уплачивается государственная пошлина.

Студентам рекомендуется также ознакомиться с основными положениями, применяемыми к Единому государственному реестру юридических лиц. В Российской Федерации ведется единый государственный реестр юридических лиц (далее – государственный реестр), содержащий сведения об их создании, реорганизации и ликвидации. Единство и сопоставимость сведений, содержащихся в государственном реестре, обеспечиваются за счет соблюдения единства принципов, методов и форм ведения государственного реестра. Государственный реестр является федеральным информационным ресурсом. Он ведется на бумажных и электронных носителях. Записи в государственный реестр вносятся на основании документов, представленных заявителями. При этом каждой записи присваивается государственный регистрационный номер и указывается дата ее внесения в государственный реестр. Сведения, содержащиеся в государственном реестре, являются открытыми и общедоступными. Исключение составляют лишь паспортные данные физических лиц и их идентификационные номера налогоплательщиков: они могут быть предоставлены исключительно по запросам органов государственной власти в соответствии с их компетенцией. Содержащиеся в государственном реестре сведения о конкретном юридическом лице предоставляются в виде: а) выписки из государственного реестра; б) копии документа (документов), содержащегося в регистрационном деле; в) справки об отсутствии запрашиваемой информации. Срок предоставления содержащихся в государственном реестре сведений устанавливается Правительством РФ и не может составлять более, чем пять дней со дня получения регистрирующим органом соответствующего запроса. Отказ в предоставлении содержащихся в государственном реестре сведений не допускается. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения постоянно действующего исполнительного органа, указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации, или по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности в срок, не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. Решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом, является основанием внесения соответствующей записи в государственный реестр. Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в государственный реестр.

Для государственной регистрации юридического лица при его создании в регистрирующий орган представляются следующие сведения: 1) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной Правительством РФ. В заявлении подтверждается, что представленные учредительные документы соответствуют установленным законодательством РФ требованиям к учредительным документам юридического лица данной организационно-правовой формы; 2) решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с российским законодательством; 3) учредительные документы юридического лица (подлинники или нотариально удостоверенные копии); 4) выписка их реестра

иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса учредителя – иностранного юридического лица; 5) документ об уплате государственной пошлины. Отказ в государственной регистрации допускается в случае: а) непредставления определенных гражданским законодательством необходимых для регистрации документов; б) представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган. В соответствии с абз. 3 п. 1 ст. 51 ГК РФ, отказ в государственной регистрации, а также уклонение от такой регистрации могут быть оспорены в суде. Регистрирующий орган вправе обратиться в суд с требованием о ликвидации юридического лица в случае допущенных при создании такого юридического лица грубых нарушений закона или иных правовых актов, если эти нарушения носят неустранимый характер, а также в случае неоднократных, либо грубых нарушений закона или иных нормативных правовых актов о государственной регистрации юридических лиц. Государственная регистрация юридического лица с включением данных о ней в открытый для всеобщего ознакомления единый государственный реестр юридических лиц удостоверяет полную организационную упорядоченность юридического лица. Более того, она свидетельствует о завершении формирования самостоятельного субъекта гражданского права, поскольку по закону юридическое лицо считается созданным именно с момента его государственной регистрации.

Следующий вопрос, подлежащий рассмотрению, - порядок прекращения юридического лица. Юридическое лицо может прекратить свое существование путем реорганизации или ликвидации. Главным критерием разграничения этих двух форм прекращения юридического лица служит наличие (реорганизация), либо отсутствие (ликвидация) правопреемства, т.е. перехода прав и обязанностей от юридического лица к другим лицам (правопреемникам).

Согласно норме п. 1 ст. 57 ГК РФ, реорганизация юридического лица путем слияния, присоединения, разделения, выделения или преобразования может быть осуществлена по решению его учредителей (участников), либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. В случаях, установленных законом, реорганизация юридического лица в форме его разделения или выделения из его состава одного или нескольких юридических лиц осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда (абз. 1 п. 2 ст. 57 ГК РФ). Если учредители (участники) юридического лица, уполномоченный ими орган или орган юридического лица, уполномоченный на реорганизацию его учредительными документами, не осуществляют реорганизацию юридического лица в срок, определенный в решении уполномоченного государственного органа, то, согласно норме абз. 2 п. 2 ст. 57 ГК РФ, суд по иску указанного государственного органа назначает внешнего управляющего юридическим лицом и поручает ему осуществить реорганизацию этого юридического лица. С момента назначения внешнего управляющего к нему переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Внешний управляющий выступает от имени юридического лица в суде, составляет разделительный баланс и передает его на рассмотрение суда вместе с учредительными документами возникающих в результате реорганизации юридических лиц. Утверждение судом указанных документов является основанием для государственной регистрации вновь возникающих юридических лиц. В случаях, установленных законом, реорганизация юридических лиц в форме слияния, присоединения или преобразования может быть осуществлена лишь с согласия уполномоченных государственных органов (п. 3 ст. 57 ГК РФ). Юридическое лицо считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц. При реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица, первое из них считается реорганизованным с момента внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица (п. 4 ст. 57 ГК РФ).

Очень важным моментом является усвоение студентами вопроса правопреемства при реорганизации юридических лиц.

При слиянии юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу (п. 1 ст. 58 ГК РФ). При присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица (п. 2 ст. 58 ГК РФ). При разделении юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с передаточным актом (п. 3 ст. 58 ГК РФ). При выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом (п. 4 ст. 58 ГК РФ). При преобразовании юридического лица одной организационно-правовой формы в юридическое лицо другой организационно-правовой формы права и обязанности реорганизованного юридического лица в отношении других лиц не изменяются, за исключением прав и обязанностей в отношении учредителей (участников), изменение которых вызвано реорганизацией (п. 5 ст. 58 ГК РФ). Согласно норме ст. 59 ГК РФ, передаточный акт и разделительный баланс должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами. Передаточный акт и разделительный баланс утверждаются учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о реорганизации юридических лиц, и представляются вместе с учредительными документами для государственной регистрации вновь возникших юридических лиц или внесения изменений в учредительные документы существующих юридических лиц. Непредставление вместе с учредительными документами соответствующего передаточного акта или разделительного баланса, а также отсутствие в них положений о правопреемстве по обязательствам реорганизованного юридического лица влекут отказ в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

Очень важным моментом, на который студенты должны обратить особое внимание, является то, что с 1 сентября 2014 г. порядок реорганизации юридических лиц претерпел существенные изменения. Наиболее принципиальными являются следующие:

- допускается реорганизация с одновременным сочетанием различных ее форм; реорганизация с участием двух и более юридических лиц, в том числе, созданных в разных организационно-правовых формах (абз. 2 п. 1, п. 3 ст. 57 ГК РФ);
- более детально урегулированы вопросы правопреемства при реорганизации (п. 5 ст. 58, п. 1 ст. 59 ГК РФ, п. 5 ст. 60 ГК РФ), защиты прав кредиторов при реорганизации (абз. 2 п. 5 ст. 58, п. п. 2-4 ст. 60 ГК РФ);
- установлены основания, порядок и последствия признания недействительным решения о реорганизации юридического лица (ст. 60.1 ГК РФ);
- установлены основания, порядок и последствия признания реорганизации корпорации несостоявшейся (ст. 60.2 ГК РФ).

Следующим вопросом, требующим детальной проработки, является вопрос, связанный с ликвидацией юридического лица. Начать изучение данного вопроса рекомендуется с понятия «ликвидации юридического лица». Формой прекращения деятельности юридического лица без перехода его прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам является ликвидация юридического лица. Существуют два способа ликвидации – добровольный и принудительный, т.е. по решению суда. В добровольном порядке юридическое лицо может быть ликвидировано по желанию его учредителей (участников) или уполномоченного органа юридического лица, в частности, в связи с истечением срока, на который было создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано, или в связи с признанием судом недействительной регистрации юридического лица, а также при нарушении участниками общества с ограниченной ответственностью обязанности по оплате неоплаченной части уставного капитала общества в течение первого года его деятельности (п. 3 ст. 90 ГК РФ). Самостоятельным

способом прекращения юридического лица является исключение его из Единого государственного реестра юридических лиц по решению регистрирующего органа (подп. «и» п. 1 ст. 5 ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»). В данном случае имеются в виду недействующие юридические лица. Ликвидация юридического лица в принудительном порядке производится, в том числе, в случае осуществления деятельности без лицензии, запрещенной законом деятельности, либо в случае осуществления деятельности с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона. Кроме того, юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, за исключением казенного предприятия, а также юридическое лицо, действующее в форме потребительского кооператива, благотворительного или иного фонда, по решению суда может быть признано несостоятельным (банкротом) и ликвидировано, если оно не в состоянии удовлетворить требования кредиторов.

Ликвидация юридического лица в добровольном порядке осуществляется следующим образом. Лица или органы, принявшие решение о ликвидации юридического лица, устанавливают порядок, сроки ликвидации и назначают ликвидационную комиссию (ликвидатора). В свою очередь, ликвидационная комиссия выполняет ряд важных функций, в частности: 1) публикует информацию о ликвидации юридического лица, порядке и сроке (не менее, чем двухмесячном) заявления требований его кредиторами; 2) принимает меры к выявлению кредиторов, их письменному уведомлению о ликвидации, получению дебиторской задолженности; 3) по окончании срока для представления требований кредиторами составляет промежуточный ликвидационный баланс с указанием сведений о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований и результатах их рассмотрения; 4) составляет после завершения расчетов с кредиторами ликвидационный баланс. Ликвидация юридического лица считается завершенной после внесения об этом записи в государственный реестр юридических лиц.

Порядок удовлетворения требований кредиторов следующий. Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого юридического лица производится ликвидационной комиссией в порядке очередности, установленной ст. 64 ГК РФ:

- в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также по требованиям о компенсации морального вреда; при ликвидации банков или других кредитных учреждений, привлекающих средства граждан, в первую очередь удовлетворяются также требования граждан, являющихся их кредиторами, т.е. вкладчиками;

- во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности;

- в третью очередь погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;

- в четвертую очередь производятся расчеты с другими кредиторами в соответствии с законом.

Требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди. При недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом (п. 3. ст. 64 ГК РФ). В случае отказа ликвидационной комиссии в удовлетворении требований кредитора, либо уклонения от их рассмотрения кредитор вправе до утверждения ликвидационного баланса юридического лица обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии. По решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества ликвидируемого юридического лица (п. 4. ст. 64 ГК РФ). Требования кредиторов, не удовлетворенные из-за недостаточности

имущества ликвидируемого юридического лица, считаются погашенными. Погашенными считаются также требования кредиторов, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых решением суда кредитор отказано (п. 6 ст. 64 ГК РФ).

Имеет свои особенности ликвидация юридического лица, признанного несостоятельным (банкротом). В режиме несостоятельности (банкротства) могут быть ликвидированы только юридические лица, являющиеся коммерческими организациями (кроме казенных предприятий), а также такие некоммерческие организации, как потребительские кооперативы, благотворительные и иные фонды. Согласно п. 1 ст. 65 ГК РФ, по решению суда указанные организации могут быть признаны несостоятельными (банкротами), если они не в состоянии удовлетворить требования кредиторов. Порядок ликвидации юридического лица, признанного несостоятельным (банкротом) или заявившего о своем банкротстве, устанавливается Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве). В соответствии с ГК РФ, Закон о банкротстве устанавливает основания для признания должника несостоятельным (банкротом), регулирует порядок и условия осуществления мер по предупреждению банкротства, проведения процедур банкротства и иные отношения, возникающие при неспособности должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов (п. 1 ст. 1 Закона о банкротстве).

В ст. 2 Закона о банкротстве несостоятельность (банкротство) определяется как признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. В качестве должника может выступать гражданин, в том числе, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, оказавшиеся неспособными удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей (налогов, сборов и т. п.) в течение установленного законом срока. По общему правилу, этот срок составляет три месяца с даты, когда указанные обязательства и (или) обязанность должны были быть исполнены. В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о банкротстве, для признания гражданина банкротом необходимо также, чтобы сумма его обязательств превышала стоимость принадлежащего ему имущества.

Следует иметь в виду, что в Законе о банкротстве большое значение придается предупреждению банкротства, в том числе, досудебной санации, т.е. мерам по восстановлению платежеспособности должника вне процедур банкротства и погашению его задолженности в соответствии с намеченным графиком. И даже после этих мер возможен переход лишь к внешнему управлению (процедуре банкротства, применяемой к должнику в целях восстановления его платежеспособности), которое вместе с финансовым оздоровлением (применяется к должнику в целях восстановления его платежеспособности и погашения задолженности в соответствии с графиком погашения) может продолжаться два года. Только после всех «предбанкротных» процедур, на базе решения арбитражного суда о признании должника банкротом, открывается конкурсное производство (процедура банкротства, применяемая к должнику, признанному банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов), которое вводится сроком на один год с возможным продлением на шесть месяцев.

Особую процедуру банкротства составляет мировое соглашение, применяемое на любой стадии рассмотрения дела о банкротстве в целях прекращения производства по делу о банкротстве путем достижения соглашения между должником и кредиторами.

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие юридического лица; его признаки и виды; содержание корпоративного договора; порядок государственной регистрации юридического лица; формы и виды реорганизации; виды ликвидации;

уметь: отличать учредительный договор от устава организации; определять организационно-правовую форму юридического лица;

владеть: навыками составления учредительных документов; навыками отграничения юридических лиц одной организационно-правовой формы от другой.

К теме «Публично-правовые образования как участники гражданского права»:

К субъектам гражданского права помимо граждан, юридических лиц относятся муниципальные образования, субъекты РФ и Российская Федерация в целом (п. 2 ст. 2, ст. 124 ГК РФ). Специфика их участия заключается в том, что они являются носителями публичной власти и, в то же время, в полном объеме участвуют в гражданском обороте как собственники принадлежащего им имущества через свои представительные и исполнительные органы власти.

Действующее законодательство позволяет публично-правовым образованиям создавать юридические лица, которые выступают в гражданском обороте на ограниченном вещном праве самостоятельно (государственные и муниципальные унитарные предприятия), делегировать им свои гражданские права и обязанности. Гражданский оборот предполагает и имущественную ответственность публично-правовых образований по своим обязательствам, которую они несут самостоятельно в пределах государственной и муниципальной собственности, за исключением имущества, переданного унитарным предприятиям.

Важно помнить, что публично-правовые образования, как особые субъекты гражданского права, имеют все признаки, необходимые для участия в гражданском обороте, аналогичные признакам юридического лица. В качестве субъектов гражданского права публично-правовые образования обладают гражданской правоспособностью и дееспособностью. Особенность гражданской правоспособности и дееспособности государства заключается в том, что оно является носителем политической власти и суверенитета и, в силу этого, в нормативном порядке регулирует имущественные и иные отношения, определяет правосубъектность граждан и юридических лиц. Правосубъектность самого государства, как участника гражданских правоотношений, по содержанию и объему отличается от правосубъектности граждан и юридических лиц в силу природы самого этого образования и также определяется в нормативном порядке. В то же время, выступая в качестве субъекта права в гражданском обороте, государство в лице своих органов действует как равноправный его участник и не обладает какими-либо преимуществами и льготами по сравнению с другими субъектами. Гражданская правоспособность государства является специальной, а не универсальной, т.к. оно имеет лишь те гражданские права и обязанности, которые предусмотрены законом.

Специальные органы управления государственным имуществом - фонды государственного имущества и комитеты по управлению государственным имуществом участвуют от имени государства в гражданских правоотношениях.

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие и особенности правового положения публично-правовых образований как участников гражданского права;

уметь: характеризовать гражданскую правосубъектность публично-правового образования;

владеть: навыками, позволяющими отграничивать гражданскую правосубъектность публично-правовых образований от гражданской правосубъектности юридических лиц.

К теме «Объекты гражданских прав»:

При изучении данной темы необходимо помнить, что объектом гражданских правоотношений является то, по поводу чего складываются гражданские правоотношения, или то, на что направлены субъективные права и обязанности его участников. Безобъектных правоотношений не существует. Объекты гражданских правоотношений служат средством удовлетворения потребностей граждан и юридических лиц. Насколько широк круг потребностей участников гражданских правоотношений, настолько многообразен и разнопланов круг объектов гражданских прав.

По своему целевому назначению и правовому режиму они подразделяются на следующие группы (ст. 128 ГК РФ): 1. Вещи (включая наличные деньги и документарные ценные бумаги, иное имущество, в том числе, имущественные права (включая безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, цифровые права). В связи с тем, что понятие «имущество» является собирательным, необходимо правильно определять его содержание применительно к конкретным правоотношениям. Под «имуществом» понимается: во-первых, вещь или совокупность вещей; во-вторых, помимо вещей, могут включаться имущественные права в широком смысле; в-третьих, сто совокупность вещей, имущественных прав и обязанностей, в том числе, и исключительных прав; в-четвертых, не только предметы в натуре, но и особый вид предметов: наличные деньги, документарные ценные бумаги. 2. Результаты работ и оказание услуг; 3. Охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); 4. Нематериальные блага.

Анализ ст. 128 ГК РФ, в которой перечислены объекты гражданских прав, показывает, что среди объектов вещи указаны первыми, но даже самый беглый взгляд на эту норму говорит о том, что вещи далеко не единственный из возможных объектов гражданских прав. Закон относит к объектам и такие блага, которые вещами заведомо не являются. В этой связи, важно определиться с признаками, которые являются необходимыми для того, чтобы то или иное благо могло приобрести статус объекта гражданских прав. Прежде всего, это дискретность, т.е. обособленность или возможность обособления объекта от всех других, в том числе, подобных объектов. Для вещей, которые представляют собой естественные или искусственно созданные материальные предметы, обособление достигается, в первую очередь, наличием внешних пространственных границ, физически отделяющих одну вещь от другой. Например, автомобиль, дом, дерево и т.д. – это примеры вещей, которые занимают свое место в пространстве именно вследствие физической очерченности и определенности их границ. С практической точки зрения внешние границы объекта имеют значение лишь в небольшом числе случаев (к примеру, границы жилого дома, квартиры, земельного участка и т.д.). Конечно же, более значимым является то качество, которое объект имеет в отведенных ему границах, поскольку сущность использования объекта заключается в потреблении свойственных ему качеств. Проф. В.А. Лапач в своих научных исследованиях говорит о том, что некоторые субстанции материального характера не имеют четко определенных в пространстве собственных границ, однако, могут занимать объем, заданный им другим материальным образованием. Если тот же атмосферный воздух искусственно нагнетается внутрь вещи и удерживается в ее пределах за счет непроницаемых преград, то он не приобретает свойства вещи, а лишь позволяет вещи занять в пространстве отведенное для нее место и выполнять предназначенную ей функцию (например, воздух в автомобильных покрышках и т.п.). Другой пример: электрический ток (направленный поток заряженных частиц) сам по себе материален, однако, вещью также не является. Он приобретает свойства дискретности благодаря тому, что, во-первых, сосредоточен внутри металлического проводника (заполняет его объем) и, во-вторых, параметры этого потока (сила,

количество) могут быть определены с помощью известных способов и средств контроля и учета.¹

Следующим общим признаком объектов гражданских прав является их принадлежность субъектам на том или ином праве. Например, вещи могут принадлежать субъектам на праве собственности (ст. 209 ГК РФ) или ином вещном праве; имущественные права (требования) могут принадлежать лицам как кредиторам в обязательстве (ст. 307 ГК РФ). Вместе с тем, не всегда можно указать, на каком именно праве тот или иной объект принадлежит лицу. Не имеет, например, специального наименования право, на котором лицу могут принадлежать бездокументарные ценные бумаги (ст. 149 ГК РФ), а также безналичные денежные средства. Кроме того, не представляется возможным обозначить субъективное право на работу или услугу (хотя по своему типу эти права вытекают из обязательств).

Третьим признаком объектов гражданских прав является их системность, который показывает, что все объекты структурно организованы и взаимосвязаны. К примеру, институт купли-продажи (гл. 30 ГК РФ) специализирован на отчуждении именно вещей как предметов дискретных, имеющих внешние пространственные границы.

К числу признаков объектов гражданских прав следует также отнести признак легализации, т.е. соответствия объекта закону. Легализация объекта может реализоваться в двух формах: основной (позитивной) и вспомогательной – «от противоположного» (*ab contrario*). Позитивной является легализация, когда объект прямо указан в законе в качестве объекта гражданских прав (например, гражданское и земельное законодательство (ст. 260 ГК РФ и ст. 15 ЗК РФ) указывают на то, что земельные участки могут являться объектами права частной собственности, а в силу ст. 288, 289 ГК РФ и ст. 16 ЖК РФ говорят о том, что жилые помещения могут являться объектами права собственности. Негативная легализация способствует более четкому отграничению одного объекта от другого, но, при этом, часть из них может легализоваться в смежных областях регулирования (например, программы для электронных вычислительных машин признаются объектами в соответствии со ст. 1259 ГК РФ, а другие, в частности, открытия², научные теории, математические методы и т.д. вообще не признаются объектами гражданских прав. Таким образом, отсутствие легализации, как правило, означает, что то или иное благо не является объектом гражданских прав. Например, немецкий ученый М. Венкштерн указывает, что «Тепло, свет, звук, электричество и другие виды энергии, независимо от их физических свойств, не рассматриваются в качестве традиционных, физически осязаемых предметов и поэтому не регламентируются нормами вещного права»³. Вместе с тем, по поводу таких нетипичных объектов в ряде случаев все-таки могут возникать гражданские правоотношения. Так, электрическая и тепловая энергия являются предметом договора энергоснабжения (§ 6 гл. 30 ГК РФ), атмосферное же электричество объектом прав не является.

Центральным звеном среди объектов (еще со времен Древнего Рима) – материальных благ являются вещи. Понятие вещи – одно из фундаментальных понятий гражданского права. Легального определения понятия «вещь» в гражданском законодательстве нет, отсюда разнообразные точки зрения и теоретические споры. Вещь можно определить как

¹ См.: Гражданское право. В 2 ч. Ч. 1: учебник для студентов вузов, обучающихся по направлению «Юриспруденция» / под ред. В.П. Камышанского, Н.М. Коршунова, В.И. Иванова. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2011. (Серия «Юриспруденция для бакалавров»). С. 203.

² Определенным исключением из этого ряда является открытие, которое в течение многих лет имело в СССР правовую охрану в соответствии с «Положением об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях» от 21 августа 1974 года. Открытием признавалось установление неизвестных ранее объективно существующих закономерностей, свойств и явлений материального мира, вносящих коренные изменения в уровень познания. Однако, в связи с невозможностью установления исключительных прав на открытия, их правовая охрана в России прекращена.

³ Венкштерн, М. Основы вещного права // В кн.: «Проблемы гражданского и предпринимательского права Германии»: пер. с нем. / под общ. ред. Т.Ф. Яковлева. М.: БЕК, 2001. С. 164.

обособленный предмет материального мира, освоенный и контролируемый людьми и имеющий для них реальную или потенциальную ценность.

Далее, следует внимательно ознакомиться с классификацией вещей, основа которых заложена в Гражданском кодексе РФ, предусматривающим деление вещей по различным критериям на следующие группы: а) вещи полностью оборотоспособные и ограниченные в обороте; б) вещи делимые и неделимые; в) сложные и простые вещи; г) главные вещи и принадлежности; д) плоды, продукция и доходы; е) вещи одушевленные и неодушевленные; ж) вещи индивидуально-определенные и родовые (определенные родовыми признаками); з) вещи потребляемые и непотребляемые; и) вещи движимые и недвижимые.

К числу вещей гражданское законодательство относит наличные деньги. Толковый словарь русского языка определяет деньги как знаки, являющиеся мерой стоимости. Правовое значение денег состоит в том, что они считаются законным средством платежа при расчетах, в том числе, по сделкам, в деньгах определяется ценность имущества, когда в этом возникает необходимость (при внесении вклада в уставный капитал, при разделе имущества и т.д.), цена в сделках, цена исков, размер убытков, неустоек, а также размер компенсации морального вреда. Кроме того, некоторые виды сделок совершаются непосредственно в отношении денег (например, кредитный договор).

Деньги по своей правовой природе относятся к движимым вещам, определяемым родовыми признаками. Традиционно деньги относят к числу делимых вещей.

Вопросы эмиссии денег и регулирования денежного обращения в Российской Федерации относятся к компетенции Центрального банка Российской Федерации (см. Федеральный закон от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»).

Платежи на территории РФ осуществляются путем наличных и безналичных расчетов (ст. 140 ГК РФ). Предельные размеры расчетов наличными деньгами между юридическими лицами и (или) индивидуальными предпринимателями ограничены и устанавливаются указаниями Центрального банка РФ.

Что касается безналичных денежных средств, то их правовая природа иная. Статья 128 ГК РФ относит их не к вещам, а к числу «иного имущества». Деньги на банковском счете существуют только в виде записей в документах и памяти вычислительных машин, но не форме традиционных вещей. Следовательно, можно сделать вывод, что безналичные денежные средства по своей природе – не вещь, а имущественное право клиента требовать от банка выплаты соответствующего количества наличных денег, и корреспондирующая этому праву обязанность банка.

Следует обратить внимание на то, что к валютным ценностям относятся иностранная валюта и внешние ценные бумаги (то есть либо номинированные в иностранной валюте, либо номинированные в рублях, но выпущенные за пределами территории России и не зарегистрированные в Российской Федерации). Выделение валютных ценностей в отдельную категорию вещей обусловлено необходимостью установления особого порядка совершения сделок с ними. Этот порядок и сами категории имущества, относимого к валютным ценностям, устанавливаются Федеральным законом от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле». Иностранная валюта является объектом, ограниченным в обороте на территории РФ. Расчеты в иностранной валюте носят характер исключения из общего запрета и допускаются только по основаниям и в режиме, разрешенным Банком России (см. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 31 мая 2000 г. № 52 «Обзор практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с применением законодательства о валютном регулировании и валютном контроле»).

Особо следует подчеркнуть, что с 2004 года к валютным ценностям в России больше не относятся драгоценные металлы и драгоценные камни. Однако для этих разновидностей вещей сохранен особый правовой режим, определяемый нормами специального законодательства (см. Федеральный закон от 26 марта 1998 г. № 41-ФЗ «О драгоценных

металлах и драгоценных камнях»). К числу драгоценных металлов закон относит золото, серебро, платину и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий). К числу драгоценных камней – природные алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и александриты, а также природный жемчуг в сыром (естественном) и обработанном виде. К драгоценным камням приравниваются уникальные янтарные образования в порядке, устанавливаемом Правительством РФ. Действующим законодательством установлен особый порядок добычи, обработки драгоценных металлов и камней и совершения сделок с ними содержащими их изделиями.

Гражданский кодекс РФ в своей новой редакции во вступительной статье к главе 7 «Ценные бумаги» разделяет этот вид объектов гражданских прав на две разновидности: 1) документарные ценные бумаги и 2) бездокументарные ценные бумаги.

Документарные ценные бумаги представляют собой документы, соответствующие установленным законом требованиям и удостоверяющие обязательственные и иные права, осуществление или передача которых возможны только при предъявлении таких документов.

Бездокументарные ценные бумаги – это обязательственные и иные права, которые закреплены в решении о выпуске или ином акте лица, выпустившего ценные бумаги в соответствии с требованиями закона, и осуществление и передача которых возможны только с соблюдением правил учета этих прав в соответствии с Гражданским кодексом РФ.

Таким образом, ряд объектов гражданских прав, которые в историческом развитии первоначально имели только материальную природу и выступали в качестве вещей, с течением времени дематериализовались и приобрели параллельное существование вне зависимости от вещей. К ним, как мы увидели, относятся безналичные денежные средства и бездокументарные ценные бумаги, которые существуют и обращаются наряду с традиционными объектами (металлической монетой, бумажными банкнотами, классическими ценными бумагами).

К ценным бумагам гражданское законодательство относит акции, векселя, закладные, инвестиционные паи паевого инвестиционного фонда, коносаменты, облигации, чеки и иные ценные бумаги, названные в таком качестве в законе или признанные таковыми в установленном законом порядке. Следует иметь в виду, что выпуск или выдача отдельных видов ценных бумаг (например, акций) подлежит государственной регистрации в случаях, установленных законом.

Документарные ценные бумаги подразделяются на следующие основные виды: предъявительские (ценные бумаги на предъявителя); ордерные; именные. Важно знать суть всех этих разновидностей документарных ценных бумаг. К бездокументарным ценным бумагам, по общему правилу, применяются нормы об именных документарных ценных бумагах, правообладатель которых определяется в соответствии с учетными записями.

Кроме того, важное значение имеет деление ценных бумаг по виду удостоверяемых прав (вещные или обязательственные). По данному критерию ценные бумаги подразделяются на: вещные ценные бумаги, содержащие вещные права (например, закладные, залоговые свидетельства) и обязательственные ценные бумаги, содержащие, соответственно, обязательственные права (например, облигации, векселя, акции и др.).

Активное развитие информационных технологий и цифровизация влияют, в том числе, и на гражданское право: появляются новые объекты в сфере интеллектуальной собственности, ставятся новые для правопорядка вопросы о регулировании цифровых активов (токенов, криптовалюты). Вызовы современности в некоторых случаях порождают необходимость пересмотра устоявшихся в цивилистике подходов и выработки новых как в теории, так и на практике. Напомним, например, что в мае 2018 года криптовалюта была впервые признана имуществом (Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 15 мая 2018 г. № 09АП-16416/18). Суд отнес ее к категории «иного имущества», указав на отсутствие в гражданском законодательстве закрытого перечня объектов гражданских прав и возможность широкого толкования

понятия «иное имущество» с учетом современных реалий. Федеральный закон от 18 марта 2019 г. N 34-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и статью 1124 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации», вступивший в силу с 1 октября 2019 года, - нормативный акт, создающий основу для регулирования отношений в цифровой экономике России. Новый закон приравнял цифровую форму сделки (то есть, выражение гражданином своей воли с помощью электронных или других аналогичных технических средств) к письменной. Документ регулирует смарт-контракты - так называемые «быстрые сделки», которые можно максимально оперативно заключить в интернете (при этом особо оговариваются особенности волеизъявления через использование кнопки/клавиши «ОК»). В главу 6 части первой Гражданского кодекса РФ добавлена ключевая статья 141¹ «Цифровые права», которая и содержит основной корпус новых дефиниций. П. 1 статьи признает цифровыми правами «названные в таком качестве в законе обязательственные и иные права, содержание и условия осуществления которых определяются в соответствии с правилами информационной системы, отвечающей установленным законом признакам. Осуществление, распоряжение, в том числе, передача, залог, обременение цифрового права другими способами или ограничение распоряжения цифровым правом возможны только в информационной системе без обращения к третьему лицу». Иными словами, речь идет о совокупности электронных данных, удостоверяющей права на такие объекты гражданских прав, как вещи, иное имущество, результаты работ, оказание услуг и исключительные права. При этом оборот цифровых прав происходит только посредством внесения записей в информационную систему. Таким образом, закон дополняет ГК РФ правилом, в соответствии с которым, сделка может предусматривать исполнение сторонами обязательств при наступлении определенных обстоятельств непосредственно путем применения информационных технологий. Иными словами, в этих случаях информационная система производит исполнение сама. В результате, лицо, покупающее тот или иной виртуальный объект, при наступлении указанных в соглашении обстоятельств, получает его автоматически. При этом у продавца списывается цифровое право, а у покупателя - деньги.

Следующий объект – результаты работ и оказание услуг. Понятие «работа» (также, как и понятие «услуга») как объект гражданских прав носит обобщающий характер (определения данных понятий гражданское законодательство не содержит, но они имеются в налоговом законодательстве, поскольку и то, и другое выступают объектами налогообложения).

Работа включает самые разнообразные действия обязанного субъекта: строительные работы, ремонтные работы, обслуживающие работы, научно-исследовательские работы и иные. Внимание студентов должно быть обращено на то, что объектом гражданских прав названы не сами работы, а результаты работ. Особенность данного объекта гражданских прав заключается именно в том, что результат работы неразрывно связан с процессом выполнения работ.

Услуги в гражданском праве также связаны с действиями обязанных лиц. Но, в отличие от работ, услуги, по общему правилу, в качестве основного предмета обязательства предусматривают не овеществленный (материальный) результат действий исполнителя, передаваемый заказчику, а непосредственно действия самого обязанного лица (услугодателя). К услугам, в частности, относятся следующие: перевозка, хранение, услуги связи, правовые, аудиторские, консалтинговые, медицинские, образовательные услуги и др. Действия обязанного лица, оказывающего услуги, по общему правилу, во-первых, носят неовеществленный (нематериальный) характер и, во-вторых, тесно связаны с личностью услугодателя. Этими двумя признаками услуги принципиально отличаются от работ. Услуги, как объекты гражданских прав, подразделяются на две группы: 1) услуги исключительно фактического характера и 2) услуги юридического и фактического (юридико-фактического) характера. Первая группа услуг оказывается посредством только фактических действий обязанного лица (например, чтение лекций, совершение

медицинских процедур и т.д.). К данной группе относятся: услуги связи, медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные и другие.

Вторая группа услуг предусматривает совершение услугодателем не только фактических, но и юридических действий. Юридические действия – это сделки и иные имеющие правовые последствия действия (например, представительство в суде). Услугодатель оказывает услуги не только своими фактическими действиями, но и совершением юридических актов, как правило, в интересах заказчика (услугополучателя). К таким услугам, в частности, относятся: поручение, комиссия, транспортная экспедиция, агентирование, банковские услуги,

Следующим объектом гражданских прав являются результаты интеллектуальной деятельности. Необходимо помнить, что интеллектуальная, т.е. умственная деятельность человека юридическими нормами не регулируется. Гражданское законодательство охраняет только результаты такой деятельности и регулирует отношения, связанные с использованием этих результатов в имущественных и неимущественных сферах.

Права на результаты интеллектуальной деятельности называются интеллектуальными правами. К числу объектов интеллектуальных прав относятся следующие охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность): 1) произведения науки, литературы и искусства; 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); 3) базы данных; 4) исполнения; 5) фонограммы; 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); 7) изобретения; 8) полезные модели; 9) промышленные образцы; 10) селекционные достижения; 11) топологии интегральных микросхем; 12) секреты производства (ноу-хау); 13) фирменные наименования; 14) товарные знаки и знаки обслуживания; 15) географические указания и наименования мест происхождения товаров; 16) коммерческие обозначения.

Следует отличать результаты интеллектуальной деятельности от материального, объективизированного носителя, в котором закреплены эти результаты (к примеру, подаривший музею свою картину художник был и остается обладателем интеллектуальных прав на нее (авторских прав, права доступа и т.д.). Собственником же самой картины как вещи становится музей (юридическое лицо)).

Завершают перечень объектов гражданских прав – нематериальные блага, представляющие собой блага принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона. К числу таких благ и соответствующих личных неимущественных прав гражданина, в частности, относятся: право на жизнь и здоровье; право на достоинство личности, личную неприкосновенность, честь и доброе имя, деловую репутацию; право на неприкосновенность частной жизни; право на личную и семейную тайну; право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства; право на имя; право на свое изображение; право авторства; иные личные неимущественные права и нематериальные блага.

Из различного рода классификаций личных неимущественных прав наибольшую теоретическую и практическую значимость представляет деление на следующие две группы: 1) личные неимущественные права, обеспечивающие физическое существование гражданина и 2) личные неимущественные права, обеспечивающие социальное существование гражданина. К первой группе относятся: право на жизнь и здоровье; право на свободу и личную неприкосновенность; право на благоприятную окружающую среду и др. Соответственно, ко второй группе личных неимущественных прав относятся: право на имя; право на частную жизнь; право на неприкосновенность жилища, частной документации и средств личного общения граждан; право на неприкосновенность внешнего облика и др.

Можно выделить следующие особенности, характеризующие данный объект гражданских правоотношений.: 1) они являются абсолютными; 2) носят личный характер и непосредственно связаны с личностью их носителя; 3) являются неимущественными; 4)

субъективное право на нематериальные блага неотделимо и непередаваемо. Не менее важным свойством личных неимущественных прав является возможность защиты нематериальных благ и прав после смерти их носителя другими лицами, в том числе, наследниками правообладателя.

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие объекта гражданского права; классификацию объектов гражданских правоотношений; особенности цифровых прав; особенности охраняемых результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации;

уметь: различать материальные и нематериальные объекты гражданских прав; проводить разграничения между понятиями «работа» и «услуга»;

владеть: перечнем объектов гражданских правоотношений; навыками разграничения объектов гражданских правоотношений; навыками государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

К теме «Сделки и решения собраний»:

В процессе изучения данной темы необходимо уяснить, что сделка является наиболее распространенным в гражданском праве юридическим фактом и основанием возникновения гражданских прав и обязанностей.

Легальное определение сделки содержится в ст. 153 ГК РФ: сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей. Из данного определения четко просматриваются ее основные черты: 1) сделка - это всегда действие, то есть волевой (сознательный) акт. Сделка предполагает намерение лица породить определенные юридические права и обязанности, для совершения такого действия необходимо желание лица, совершающего сделку. Такое намерение, желание называют внутренней волей, Однако наличия только внутренней воли для совершения сделки недостаточно, необходимо ее довести до сведения других лиц. Способы, которыми внутренняя воля выражается вовне, называется волеизъявлением. Все способы выражения внутренней воли можно объединить в три группы: а) прямое волеизъявление, которое совершается в устной или письменной форме (например, заключение договора); б) косвенное волеизъявление, когда от лица исходят такие действия, из содержания которых явствует его намерение совершить сделку (например, оплата проезда на общественном транспорте); в) изъявление воли может иметь место и посредством молчания, но только в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон (например, стороны могут договориться о том, что молчание одного из участников договора на предложение другого участника об изменении условий договора означает его согласие со сделанным предложением); 2) действие должно быть правомерным; 3) действие должно быть направлено на юридический результат; 4) наступление юридического результата – возникновения, изменения или прекращения гражданских прав и обязанностей. Важно помнить, что именно эти черты сделки позволяют отличать ее от иных юридических фактов как оснований возникновения гражданских прав.

Ввиду значимости сделок, гражданское законодательство предъявляет к их действительности особые требования. Условия действительности сделки определяются, исходя из основного цивилистического посыла: действительно все, что не запрещено законом. В законодательстве и юридической литературе рассматриваются следующие условия действительности сделок: 1) соответствие правовым актам содержания сделки; 2) надлежащий субъектный состав; 3) соответствие воли и волеизъявления; 4) надлежащая форма. Необходимо рассмотреть каждое из условий более подробно.

1. Соответствие содержания сделки закону. Для действительности сделки необходимо, чтобы содержание ее соответствовало требованиям закона и иных правовых актов, т.е. не

нарушало их. Кроме того, это же условие предполагает, что сделка должна совершаться управомоченным лицом. Например, сделка по распоряжению имуществом, которое гражданин получил во временное пользование от другого лица, недействительна, так как противоречит действующему законодательству. Закон не предусматривает возможности распоряжаться имуществом для лиц, которые не являются его собственниками или специально не уполномочены собственником на осуществление таких действий (ст. 209 ГК РФ). Противоречащими действующему законодательству будут признаваться также сделки, совершенные в отношении отдельных объектов гражданских прав, в частности, могут быть предусмотрены виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота, либо совершение сделок с которыми допускается по специальному разрешению (ст. 129 ГК РФ), сделки по распоряжению недвижимым имуществом, закрепленным за государственным или муниципальным унитарным предприятием на праве хозяйственного ведения, совершенные без согласия собственника (ст. 295 ГК РФ), и т.д.

2. Совершение сделки дееспособным лицом. Закон предъявляет к участникам сделки ряд требований. Сделка представляет собой волевое действие, поэтому стать самостоятельным участником сделки может только такое физическое лицо, которое обладает дееспособностью. По общему правилу, гражданин может выступить стороной в сделке в том случае, если он является полностью дееспособным. Однако из этого правила имеются исключения. Закон предусматривает возможность для отдельных категорий граждан (ст. 26, ст. 28-30 ГК РФ) совершать ряд сделок, соответствующих объему дееспособности этих граждан, самостоятельно или с согласия законных представителей, попечителей.

3. Соответствие волеизъявления подлинной воле. Воля - это явление субъективного порядка. Воля в сделке рассматривается как желание, внутреннее намерение достичь определенного правового результата в виде возникновения, изменения или прекращения гражданского правоотношения. Для того, чтобы действия приобрели значение, им нужно приобрести определенную форму. Волеизъявление - это форма выражения воли лица внешним образом так, чтобы это стало доступным для восприятия других лиц. Сделка является действительной только в том случае, если не нарушено соответствие между волей и волеизъявлением. В тех случаях, когда воля отсутствовала вообще, либо была порочной, либо не было соответствия между волей и тем, как она выражена, и эти обстоятельства доказаны сторонами, такие сделки признаются недействительными. В качестве примера можно привести сделки, совершенные под влиянием существенного заблуждения, недействительность которых предусмотрена ст. 178 Гражданского кодекса РФ, и сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы или неблагоприятных обстоятельств (ст. 179 Гражданского кодекса РФ). Таким образом, условие о соответствии воли и волеизъявления - это условие о совпадении внутреннего (волевого) намерения лица с внешними его действиями (волеизъявлением). Основными формами выражения воли являются: 1) словесная, которая выражается в устной или письменной форме; 2) молчание; 3) реальные действия. Исходя из формы выражения воли, гражданским законодательством установлены формы заключения сделок, т.е. установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей.

4. Соответствие формы сделки требованиям закона. По сделкам субъекты ГП связаны с формой конкретной сделки, т.к. от формы иногда зависит ее действительность или недействительность. Форма сделки - это способ выражения сделки, ее структуры, а также логичная последовательность. Гражданский кодекс РФ содержит нормы, регулирующие форму сделок. Правовое регулирование их формы состоит в установлении требований и последствий их нарушений.¹

Особое внимание необходимо уделить классификации сделок, поскольку она имеет большое практическое значение для определения условий и характера создаваемых

¹ Более подробно о данном условии действительности сделки материал изложен далее.

сделками субъективных гражданских прав и обязанностей. Как и многие иные гражданско-правовые понятия, сделки могут быть подразделены на виды по различным критериям. Наиболее часто сделки классифицируются по следующим основаниям: 1) по количеству сторон в сделке; 2) по связи сделки с внешними, объективными обстоятельствами (условиями); 3) по моменту, с которого сделка считается совершенной; 4) по наличию или отсутствию встречного имущественного предоставления.

В зависимости от числа субъектов (сторон) в сделке и связанных с этим особенностями последствий, сделки могут быть: односторонними, двусторонними и многосторонними. Односторонняя сделка представляет собой сделку, порождающую правовые последствия действиями одного субъекта (например, публичное обещание награды, завещательный отказ, признание долга и т.д.). Односторонняя сделка может быть односторонне управомочивающей или односторонне обязывающей. Сделки, для совершения которых требуется согласование воли двух или более лиц, являются дву- или многосторонними. Такие сделки называются договорами.

Существует деление сделок на обычные и условные. В обычных сделках, по общему правилу, права и обязанности возникают в момент совершения сделки или через промежуток времени, определенный сторонами. К условным сделкам относятся такие, в которых возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей ставится стороной (сторонами) в зависимость от различного рода обстоятельств (например, окончание строительства, рождение ребенка). В том случае, когда невозможно заранее установить срок или определенное событие, от наступления которых возникают желаемые правоотношения, стороны договариваются об условиях (обстоятельствах), при наступлении которых возникают права и обязанности. (например, в договоре купли-продажи продавец обязуется передать вещь покупателю, а последний обязуется уплатить выкупную цену при условии получения кредита в банке). Важным моментом, требующем рассмотрения, являются характерные черты рассматриваемых сделок. Главной чертой следует назвать обстоятельство (условие, отсюда и название соответствующее получили данные сделки), в зависимость от наступления (или не наступления) которого стороны поставили свои гражданские права и обязанности. Однако необходимо помнить, что такое обстоятельство (действие или событие) может быть условием в данной группе сделок, если оно: 1) неопределенно, то есть сторонам достоверно не известно, наступит оно или нет (не будет таковым условием достижение лицом совершеннолетия, но будет – вступление в брак); 2) не неизбежно – неминуемое наступление какого-либо события или действия (приход весны, полнолуние, 29 февраля) не является условием, поскольку неизбежно и точно, безоговорочно наступит, в то время, как рождение ребенка не неизбежно и может служить условием; 3) соответствует требованиям закона, основам правопорядка и нравственности. При этом условия могут быть отлагательными или отменительными. Сделка считается совершенной под отлагательным условием, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит. Сделка считается совершенной под отменительным условием, если стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит (ст. 157 ГК РФ).

По моменту, с которого сделка считается совершенной, они подразделяются на: консенсуальные, реальные и формальные. Консенсуальными (от лат. «consensus» - соглашение) признаются сделки, которые считаются совершенными с момента достижения сторонами всех существенных условий. Таких сделок в имущественных отношениях подавляющее большинство: купля-продажа, аренда, подряд и многие другие. Так, если продавец и покупатель договорились о предмете купли-продажи (т.е. чего и сколько), договор считается заключенным, даже если деньги пока не уплачены, а товар не передан. Реальными (от лат. «res» - вещь) признаются сделки, для совершения которых необходимы не только договоренности сторон по всем существенным условиям, но и совершение ими определенных действий, в частности, передачи вещи: «Re contrahitur

obligatio» - «Обязательство создается вещью», - полагали древние римские юристы. Классическим образцом реальной сделки является договор займа: как бы лица предварительно не договаривались, к примеру, о передаче денег в долг (о сумме, условиях передачи суммы и сроке возврата), договора нет, поэтому что-либо требовать друг от друга стороны не могут, и лишь фактическая передача денег от одного лица другому включает действие договора. Реальными сделками, по общему правилу, являются также договоры хранения, перевозки груза и т.д. Формальными называются такие сделки, для заключения которых недостаточно того, что сторонами достигнуто согласие воли, при этом, требуется выразить это согласие в особой форме. При несоблюдении формы такая сделка не признается действительной и не порождает желаемых юридических последствий. Сделки обычно оформляются письменным документом, который подписывают договаривающиеся стороны. В некоторых случаях требуется удостоверение документа компетентным органом. Форма документа устанавливается, преимущественно, законодательством, причем, императивно.

Следующий критерий – это критерий наличия или отсутствия встречного имущественного предоставления, который разделяет все сделки на возмездные и безвозмездные. В гражданском обороте, в большинстве случаев, преобладают возмездные сделки, где сторона, имеющая право на получение товара, услуг, выполненных работ встречно предоставляет какие-либо материальные блага. Безвозмездные сделки не характерны для имущественных отношений (например, дарение, ссуда). В этом случае лицо, передающее имущественные блага, не имеет никакого встречного имущественного удовлетворения.

По значению основания сделки для ее действительности различают каузальные (от лат. «causa» - основание, причина) и абстрактные (от лат. «abs» - от и «trahere» - влечь). Действительность сделки прямо зависит от наличия основания. Правовая цель именуется также основанием сделки, то есть каузой (отсюда и название сделки – каузальная). Она должна быть законной и достижимой. Например, правовой целью договора аренды обычно является передача имущества арендодателем во временное владение и пользование или во временное пользование арендатора. Абстрактная же сделка оторвана от ее основания. Иначе говоря, действительность такой сделки не зависит от основания – цели сделки. Типичный пример – выдача векселя. Вексель удостоверяет ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель), либо ничем не обусловленное предложение указанному в векселе плательщику (переводной вексель) оплатить при наступлении предусмотренного векселем срока денежную сумму, оговоренную в нем. Плательщик не может определить по векселю, на каком основании возникло право векселедержателя требовать выплаты денежной суммы.

Различают мелкие бытовые и крупные сделки. Первые разрешено самостоятельно заключать, в частности, малолетним лицам (от 6-ти до 14-ти лет), несовершеннолетним лицам (от 14-ти до 18-ти лет) и лицам, ограниченными в дееспособности по решению суда. Категория крупных сделок упоминается в ФЗ «Об акционерных обществах» (ст. 78), а также в ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (ст. 46). Крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности и при этом: связанная с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо, либо косвенно имущества (в том числе, заем, кредит, залог, поручительство, приобретение такого количества акций (иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции) публичного общества, в результате которых у общества возникает обязанность направить обязательное предложение в соответствии с главой XI.1 Федерального закона от 26 декабря 1995 года N 208-ФЗ «Об акционерных обществах»), цена или балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату; предусматривающая обязанность общества передать имущество во временное владение и (или) пользование, либо предоставить третьему лицу право использования результата

интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации на условиях лицензии, если их балансовая стоимость составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату. На совершение крупной сделки должно быть получено согласие или последующее одобрение совета директоров (наблюдательного совета) общества или общего собрания участников общества.

В связи с необходимостью получения согласия на совершение многих сделок со стороны либо законных представителей физических лиц, либо уполномоченных органов юридических лиц, ГК РФ дополнен ст. 157.1 диспозитивного характера, в силу которой, если на совершение сделки в силу закона требуется согласие третьего лица, органа юридического лица или государственного органа, либо органа местного самоуправления, о своем согласии или об отказе в нем третье лицо или соответствующий орган сообщает лицу, запросившему согласие, либо иному заинтересованному лицу в разумный срок после получения обращения лица, запросившего согласие. В предварительном согласии на совершении сделки должен быть определен предмет сделки, на совершение которой дается согласие. При последующем согласии (одобрении) должна быть указана сделка, на совершение которой дано согласие. Молчание не считается согласием на совершение сделки, за исключением случаев, установленных законом.

Выделяют также фидуциарные (от лат. «fiducia» - доверие) и нефидуциарные сделки, а также алеаторные (от лат. «alea» - азартная игра, «aleator» - азартный игрок) и неалеаторные сделки. Фидуциарные сделки носят доверительный характер. Так, поручение, комиссия, передача имущества в доверительное управление, пожизненное содержание с иждивением связаны с наличием так называемых лично-доверительных отношений сторон. Особенность таких сделок состоит в том, что изменение характера взаимоотношений сторон, утрата их доверительного характера могут привести к прекращению отношений в одностороннем порядке. Например, поверенный и доверитель в договоре поручения вправе в любое время отказаться от договора. Алеаторные сделки представляют собой рискованные договоры, исполнение которых зависит от определенных условий, о которых стороны не знают в момент заключения договора. Такие сделки существуют уже не одну сотню лет, упоминания о них встречаются в источниках римского частного права. Люди всегда любили и любят сейчас рисковать, причем, побуждающим мотивом выступает не только материальная выгода. Многим нравится сам процесс ожидания результата, когда нет возможности на него повлиять. Алеаторными по российскому законодательству считаются все азартные игры, тотализатор, лотерейные билеты, пари, некоторые биржевые сделки срочного характера, а также сделки по купле/продаже жилья при условии материального содержания продавца.

По виду правовых последствий сделки классифицируют на обязательственные - подразумевают осуществление деятельности одной стороной в отношении иной (например, публичное обещание награды) и распорядительные - характеризуются завершением, изменением, перенесением права (например, передача имущественного права, зачет задолженности).

По предмету сделок можно выделить сделки с недвижимостью (купля-продажа, аренда, залог недвижимости, передача ее в доверительное управление и т.д.); сделки с ценными бумагами, в том числе, с вексельные сделки по выдаче, акцепту, индоссированию, авалированию векселя, его акцепту в порядке посредничества и оплате векселя, а также многие другие сделки, регулируемые как специальным (например, вексельным законодательством), так и гражданским законодательством.

Исходя из момента возникновения или завершения прав и обязанностей, различают сделки: бессрочные - не обозначается время начала или окончания правоотношений. Сделка характеризуется немедленным действием; срочные - момент начала или завершения правоотношений указан. Срочные сделки бывают: с отлагательным сроком - время, которое стороны обозначили как возникновение прав и обязанностей и с

отменительным сроком - момент прекращения правоотношений. Возможно присутствие в сделке одновременно 2 сроков. Например, договор аренды жилплощади на лето, оформленный в марте, приобретет силу 1.06 и завершится 31.08. 01.06 выступает отлагательным сроком, 31.08 - отменительным.

В отдельную категорию включаются такие важные финансовые сделки, как деривативы или производные финансовые инструменты. Согласно п. 5 ст. 214.1 Налогового кодекса Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 г. № 117-ФЗ (далее – НК РФ), финансовым инструментом срочных сделок признается договор, по общему правилу, являющийся производным финансовым инструментом. В силу п. 1 ст. 301 НК РФ, перечень видов производных финансовых инструментов (в том числе, форвардных, фьючерсных, опционных контрактов, своп-контрактов) устанавливаются федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг (в настоящее время – это Центральный банк России) в соответствии с нормами действующего законодательства (в частности, Федеральный закон от 22.04.1996 г. № 39 «О рынке ценных бумаг», Федеральный закон от 07.05.1998 г. № 75-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах» и др.).

В последнее время часто говорят о так называемых пакетных сделках (block trade), которые представляют собой распоряжение о продаже или покупке большого количества (не менее 10 000) ценных бумаг. Кроме того, пакетная сделка предполагает объединение нескольких операций с недвижимостью в одну, за счет включения в договоры определенных условий в соответствии со ст. 157 ГК РФ. Данное решение достаточно популярно сегодня среди желающих улучшить свои жилищные условия за счет реализации уже имеющегося недвижимого имущества. В результате реализации уже имеющегося жилья можно выручить сумму, которую вместе с накоплениями будет достаточно для покупки желаемой недвижимости. Таким образом, налицо одновременное выступление и в качестве продавца, и в качестве покупателя. Если две эти операции провести параллельно, то получится пакетная сделка.

В последние годы появились так называемые маржинальные сделки. Их определение дают Правила осуществления брокерской деятельности при совершении на рынке ценных бумаг сделок с использованием денежных средств и/или ценных бумаг, переданных брокером в заем клиенту (маржинальных сделок), утвержденные приказом ФСФР России от 07.03.2006 № 06-24/пз-н. то есть сделки между взаимозависимыми лицами,

Отдельные категории составляют клиринговые сделки (договоры), совершаемые в соответствии с Федеральным законом от 07.02.2011 г. № 7 «О клиринге, клиринговой деятельности и центральном контрагенте», и контролируемые сделки, то есть сделки между взаимозависимыми лицами, предусмотренные ст. 105.14 НК РФ.

С 1 января 2019 г. изменились критерии признания сделок контролируемыми. Новые критерии применяются к сделкам, доходы и (или) расходы по которым признаются при исчислении налога на прибыль с 1 января 2019 года, вне зависимости от даты заключения соответствующего договора. Внешнеторговые сделки будут контролироваться, если сумма доходов по ним за календарный год превышает 60 млн рублей. Внутророссийские сделки будут контролироваться при одновременном соблюдении двух критериев: если сумма доходов по таким сделкам за соответствующий календарный год превышает 1 млрд рублей; если сделки удовлетворяют условиям, указанным в пункте 2 статьи 105.14 НК РФ. При этом в список условий, указанных в пункте 2 статьи 105.14 НК РФ, добавлены следующие пункты: если стороны применяют разные ставки по налогу на прибыль от деятельности, в рамках которой заключена сделка; если доходы (расходы) по сделке учитываются при определении налоговой базы по налогу на дополнительный доход от добычи углеводородного сырья.

Весьма важной в практическом смысле является классификация сделок по их форме, поскольку гражданское право всегда стремится к максимальной определенности и формализации. Форма – это объективированное проявление воли субъекта, совершающего

сделку. Можно выделить две разновидности: вербальные (устные) и литеральные (письменные). Все сделки, для которых закон не предусматривает письменную форму, могут быть совершены устно. Устная форма сделки – это выражение воли (действия) одного или нескольких лиц вербально, путем высказывания или иным способом (поведением, жестом) без фиксации (документирования) волеизъявления на материальном носителе. Гражданский кодекс РФ рассматривает устные сделки в качестве общего правила, поскольку устно может быть совершена любая сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная форма. Более того, устно могут совершаться сделки (даже те, которые по закону требуют письменной формы), которые исполняются при самом их совершении (кроме тех, которые требуют нотариального оформления), а также сделки во исполнение письменного договора (в случае, если имеется соглашение сторон об устной форме исполнения). Важно понимать, что устная форма сделки это не только обмен словами (вербально), но и действиями. Действия, из которых явствует воля лица совершить сделку, называются конклюдентными (от лат. «concludo» - заключаю, делаю вывод). Примерами таких действий могут служить, в частности, приобретение товаров в автоматах, покупка продуктов в магазинах самообслуживания и т.д. В соответствии с п. 2 ст. 158 ГК РФ, конклюдентными действиями могут совершаться лишь устные сделки.

Устная речь, поведение, иные активные действия однозначно выражают волю лица. По этой причине закон, по общему правилу, рассматривает пассивное поведение (молчание) как отказ от совершения сделки, если иное не предусмотрено законом или договором. Примером, когда молчание признается законом сделкой, может служить норма п. 2 ст. 621 ГК РФ: если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны арендодателя, договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок.

Письменная форма сделок – это выражение воли (действие) одного или нескольких лиц, в установленном порядке зафиксированное документально, на материальном носителе. Такая форма предусматривается гражданским законодательством для сделок, которые потенциально могут иметь важное экономическое, юридическое и фискальное значение. Необходимо учитывать, что ГК РФ, регламентируя порядок совершения конкретных сделок, как правило, предписывает и их форму (в частности, форму соглашения о неустойке (ст. 331); форму уступки требования (ст. 389); форму договора займа (ст. 808) и многие другие. Письменная форма сделок подразделяется на следующие виды: простая и нотариальная. Простая письменная форма сделки совершается путем составления документа, выражающего содержание сделки и подписанная лицами, совершающими сделку или должным образом ими уполномоченными. В соответствии с Федеральным законом от 29 декабря 1994 г. № 77-ФЗ «Об обязательном экземпляре документов», под документом понимается материальный носитель с зафиксированной на нем в любой форме информацией в виде текста, звукозаписи, изображения и (или) их сочетания, который имеет реквизиты, позволяющие его идентифицировать, и предназначен для передачи во времени и в пространстве в целях общественного использования и хранения. Документальная форма сделки может быть выражена, например, в виде обмена письмами, составления одного документа, подписываемого сторонами. Подпись лица, совершающего сделку, является обязательной, поскольку она связывает зафиксированную волю с конкретным субъектом. Кроме собственноручной подписи, гражданское законодательство при определенных условиях допускает использование ее аналогов, в частности: факсимильного воспроизведения и электронной подписи. Сам смысл понятия «факсимиле» (от лат. «fac simile» - букв. делай подобное) гражданское законодательство не раскрывает, поэтому воспользуемся такой формулировкой: «факсимиле - штамп, обеспечивающий точное воспроизведение собственноручной подписи должностного лица и служащий для удостоверения его

полномочий». Факсимильное воспроизведение подписи может использоваться при оформлении документов, как и собственноручная подпись. Но случаи применения факсимиле, которые прямо предусмотрены законодательством, немногочисленны. Поэтому на практике очень часто возникает вопрос, в отношении каких документов проставление факсимиле допускается, а в каких случаях лучше воздержаться от его использования и требовать «живую» подпись. Гражданское законодательство разрешает использовать факсимиле только при совершении сделок. Но использовать факсимильную или другую копию подписи в качестве аналога собственноручной можно только в случаях и в порядке, предусмотренных законодательством или соглашением сторон. Поскольку в настоящее время порядок использования факсимиле законодательством не установлен, поэтому соглашение сторон остается единственной возможностью «узаконить» применение факсимиле в документах, которые оформляются в процессе заключения или исполнения сделок. Соглашение сторон можно оформить как отдельный документ (соглашение о порядке использования факсимиле) или включить условие об использовании факсимиле в текст основного договора. Но в любом случае необходимо не только установить в соглашении саму возможность подписания документов с помощью факсимиле, но и перечислить эти документы. Лишь тогда факсимильное воспроизведение подписи будет иметь такую же юридическую силу, как и собственноручная подпись, а заверенные таким способом документы суд примет в качестве письменных доказательств. Если же в основном договоре не предусмотрено использование факсимильной подписи, но компания оформила, например, дополнительное соглашение к этому договору с помощью факсимиле, суд может вынести решение о несоблюдении письменной формы этого дополнительного соглашения и признать его незаключенным. Согласно Федерального закона от 6 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи», под электронной подписью (существует две ее разновидности – простая и усиленная) понимается информация в электронной форме, которая присоединена к другой информации в электронной форме (подписываемой информации) или иным образом связана с такой информацией и которая используется для определения лица, подписывающего информацию. Действующее законодательство придает подписи лица огромное значение и, в связи с этим, достаточно детально регламентирует основания и порядок совершения подписи не гражданином, совершающим сделку, а другим лицом – рукоприкладчиком. Подобное допускается, если гражданин вследствие физических недостатков, болезни или неграмотности не может собственноручно подписать сделку в простой письменной форме. Подпись рукоприкладчика должна быть соответствующим образом засвидетельствована. Что касается юридических лиц, то они совершают сделки, в том числе, письменные, через свои полномочные исполнительные органы, определяемые учредительными документами. К письменным формам некоторых сделок законодательство предъявляет особые требования (определенные реквизиты, два и более экземпляра и т.д.). Кроме того, в современной практике сложились и широко применяются так называемые деловые обыкновения в оформлении письменных сделок: использование специальных бланков, изготовление текстов на принтере и на бумаге А4, скрепленные печатью (хотя закон этого не требует) и др. Особо следует указать, что с 1 октября 2019 года вступил в силу закон, который внес ряд важных «цифровых» нововведений в Гражданский кодекс РФ (Федеральный закон от 18 марта 2019 г. № 34-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и статью 1124 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации»; далее – Закон № 34-ФЗ). В качестве основной новеллы, применительно к нашей теме, можно выделить изменение правил о соблюдении формы сделки. Теперь сделка считается соблюденной, если она совершена, в том числе, с помощью электронных, либо иных технических средств, позволяющих воспроизвести содержание сделки на материальном носителе в неизменном виде. При этом требование о наличии подписи считается выполненным, если использован любой способ, позволяющий достоверно определить лицо, выразившее свою волю. Пункт 2 ст. 434 ГК РФ также претерпел изменения. Новая редакция данной нормы устанавливает, что

договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа (в том числе, электронного), подписанного сторонами, или обмена письмами, телеграммами, электронными документами либо иными данными. Основное различие рассматриваемых правил о совершении письменной сделки: по старым правилам письменная сделка могла быть совершена либо путем составления единого документа, либо путем обмена документацией (в том числе, и в электронной форме); по новым правилам сделка может быть совершена, помимо вышеуказанных способов, еще и с помощью электронных, либо иных технических средств, позволяющих воспроизвести ее содержание в неизменном виде, без указания на обязательное составление какого-либо документа. Выражение лицом своей воли с помощью электронных или иных технических средств (например, при заполнении формы в интернете) приравнивается к простой письменной форме сделки. По замыслу законодателя, это должно стать основой для заключения так называемых «смарт-контрактов», а также упростить совершение односторонних сделок. Письменная форма будет считаться соблюденной при выражении воли с помощью технических средств, если: 1) согласно условиям принятия волеизъявления достаточно совершения указанных действий (например, из условий вытекает, что нажатия клавиши «ОК» достаточно для полноценного волеизъявления); 2) из сложившегося в соответствующей сфере деятельности обычая следует, что таких действий достаточно. Часть волеизъявлений сегодня совершаются путем отправки сигналов с помощью клавиш на смартфонах или компьютерах. Такие действия являются юридически значимыми сообщениями (ст. 165.1 ГК РФ), причем, большинство из их представляют собой еще и односторонние сделки. Включение уточнений в ст. 160 ГК РФ позволит дать толчок новым способам выражения воли субъектов гражданского права при выдаче доверенностей, выдаче согласия на совершение сделки, отказе от договора и т.п. Закон № 34-ФЗ ввел в ст. 309 ГК РФ пункт, согласно которому, при наступлении определенных обстоятельств сделка может быть исполнена без направленного на исполнение обязательства отдельно выраженного дополнительного волеизъявления его сторон путем применения информационных технологий, определенных условиями сделки. Тем самым, данная норма вводит новый способ обеспечения исполнения обязательств – применение информационных технологий. Если говорить простым языком, то «смарт-контракт» представляет собой программу для ЭВМ, которая отслеживает и обеспечивает исполнение обязательств. Стороны прописывают в таком «контракте» условия сделки, сроки, ответственность за их невыполнение и подписывают ее цифровыми подписями. Далее «смарт-контракт» (компьютерная программа): самостоятельно устанавливает, все ли условия исполнены, какие нарушения допущены; принимает соответствующие решения об исполнении и завершении сделки, выдаче денег, либо иного имущества, наложении и списании неустоек, блокировке счета и т.д. По замыслу законодателя, после идентификации пользователей в системе дальнейшее их поведение подчиняется алгоритму компьютерной программы, организующей сеть, а лицо, «покупающее» тот или иной виртуальный объект (цифровое право), получит этот объект автоматически при наступлении указанных в пользовательском соглашении обстоятельств. Тем самым, воля, направленная на заключение договора, в такой сделке включает в себя и волю, направленную на исполнение возникшего обязательства. Применение электронных видов сделок, таких как «смарт-контракты», может найти широкое применение в таких сферах, как интернет-продажи, поставка товаров и сырья, перевозки и логистика, страхование, сфера исключительных прав и интеллектуальной собственности и др.

Согласно статье 163 ГК РФ, нотариальное удостоверение сделки означает проверку законности сделки, в том числе, наличия у каждой из сторон права на ее совершение, и осуществляется нотариусом или должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, в порядке, установленном законом о нотариате и нотариальной деятельности. Нотариальная форма сделки выражается в совершении нотариусом удостоверительной надписи на самом документе. Удостоверенный таким образом

документ, изготовленный, как правило, на бумажном носителе, усиливает юридическую значимость письменной формы сделки и определенным образом возвышает его над иными доказательствами (см. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1). Нотариальное удостоверение сделки обязательно: 1) в случаях, предусмотренных законом и 2) в случаях, предусмотренных соглашением сторон сделки. Гражданское законодательство предусматривает следующие виды сделок, требующих нотариального удостоверения: а) сделка, связанная с уступкой доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью; б) договор о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен; в) уступка требования, основанного на сделке, совершенной в нотариальной форме; г) договор ренты; д) завешание; е) доверенности, выдаваемые на совершение сделок, требующих нотариальной формы, или в порядке передоверия. Кроме того, в соответствии с законодательством Российской Федерации, нотариального удостоверения требуют:

- сделки по отчуждению долей в праве общей собственности на недвижимое имущество, в том числе, при отчуждении всеми участниками долевой собственности своих долей по одной сделке, исключение составляют сделки, связанные с имуществом, составляющим паевой инвестиционный фонд или приобретаемым для включения в состав паевого инвестиционного фонда, а также сделки по отчуждению земельных долей;

- сделки, связанные с распоряжением недвижимым имуществом на условиях опеки, а также по отчуждению недвижимости, принадлежащей несовершеннолетнему гражданину или гражданину, признанному ограниченно дееспособным;

- сделки с объектом недвижимости, если заявление и документы на регистрацию этой сделки или на ее основании на регистрацию права, ограничения или обременения права представляются почтовым отправлением;

- договоры уступки требования и перевода долга по нотариально удостоверенной сделке, а также соглашение об изменении и расторжении нотариально удостоверенного договора;

- договоры ипотеки долей в праве общей собственности на недвижимое имущество, в том числе, при ипотеке всеми участниками долевой собственности своих долей по одной сделке.

Нотариальному удостоверению подлежат доверенности:

- на представление заявления и документов на кадастровый учет, регистрацию прав и на совершение сделок, требующих нотариальной формы;

- на распоряжение зарегистрированными в государственных реестрах правами;

- на совершение представителем подлежащей регистрации сделки с объектом недвижимого имущества или сделки, на основании которой подлежит регистрации право, ограничение или обременение права на объект недвижимости, заявление о регистрации которых представляется почтовым отправлением.

Кроме того, статьей 38 Семейного кодекса Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ предусмотрено, что общее имущество супругов может быть разделено между супругами по их соглашению. Соглашение о разделе общего имущества, нажитого супругами в период брака, должно быть нотариально удостоверено.

Гражданский кодекс РФ предусматривает последствия уклонения от нотариального удостоверения сделок. Так, в соответствии с п. 1 ст. 165 ГК РФ, если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется от такого удостоверения сделки, суд по требованию исполнившей сделку стороны вправе признать сделку действительной. В этом случае последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется. Кроме того, сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации сделки.

Отдельные права подлежат государственной регистрации (ст. 8.1 ГК РФ), соответственно, некоторые сделки, как правило, связанные с этими правами, также

требуют государственной регистрации. В частности, государственной регистрации подлежат договоры о залоге недвижимости, аренда зданий и сооружений на срок не менее одного года и другие, прямо указанные в законе. Следует принципиально отличать государственную регистрацию права (например, право собственности на недвижимую вещь) от государственной регистрации сделок, связанных с таким правом (например, залог недвижимой вещи). Принято считать, что государственная регистрация сделок не является формой сделки. Это иное юридическое основание (юридический факт), обеспечивающее правовую значимость (легитимность) совершенной в установленной письменной форме (простой или нотариальной) сделки. Государственная регистрация представляет собой юридический акт признания и подтверждения государством возникновения, ограничения (обременения), перехода или прекращения прав на недвижимое имущество, а также является единственным доказательством существования зарегистрированного и права, и сделки (см. Федеральный закон от 13.07.2015 г. № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости»). Государственную регистрацию сделки (или права) следует отличать от иной регистрации, проводимой с целью учета, статистики, безопасности и т.д. (например, регистрация автотранспорта, оружия и др.). Необходимо обратить внимание на то, что такая административная регистрация на гражданско-правовой режим объекта и сделки в целом не влияет. Конституционный Суд РФ в своем Определении от 5 июля 2001 г. № 154-О указал, что государственная регистрация - как формальное условие обеспечения государственной, в том числе, судебной, защиты прав лица, возникающих из договорных отношений, объектом которых является недвижимое имущество, - призвана лишь удостоверить со стороны государства юридическую силу соответствующих правоустанавливающих документов. Тем самым, государственная регистрация создает гарантии надлежащего выполнения сторонами обязательств и, следовательно, способствует упрочению и стабильности гражданского оборота в целом. Она не затрагивает самого содержания указанного гражданского права, не ограничивает свободу договоров, юридическое равенство сторон, автономию их воли и имущественную самостоятельность и потому не может рассматриваться как недопустимое произвольное вмешательство государства в частные дела или ограничение прав человека и гражданина, в том числе, гарантированных Конституцией Российской Федерации права владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, находящимся у лица на законных основаниях, а также свободы экономической деятельности.

Следует отметить, что с 1 февраля 2019 года, в соответствии со статьей 3 (пункт 3) Федерального закона от 03.08.2018 № 338-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», вступили в силу изменения в статьи 55, 72, 73, 75 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, касающиеся обязательного представления в электронной форме заявления о государственной регистрации прав и прилагаемых к нему документов в орган, осуществляющий государственный кадастровый учет и государственную регистрацию прав.

Несоблюдение требований о государственной регистрации сделки по существу означает отсутствие самой сделки, как основания возникновения, изменения или прекращения гражданских прав и обязанностей. Если одна из сторон уклоняется от государственной регистрации сделки, совершенной в надлежащей форме, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о ее регистрации. В этом случае регистрация производится в соответствии с решением суда. Уклонявшаяся сторона в этих случаях обязана возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации сделки.

Отдельного изучения требует вопрос, связанный с правовой природой юридически значимых сообщений. Это связано с тем, что динамика, стабильность и определенность гражданских правоотношений обеспечивается не только сделками, договорами, иными основаниями возникновения, изменения или прекращения прав и обязанностей (ст. 12 ГК РФ), но и такими сообщениями, которые исходят от контрагентов по договорам и иных субъектов (см., например, заявления – ст. 77, 228 ГК РФ; уведомления – ст. 227, 621 ГК

РФ; извещения – ст. 1028 ГК РФ; требования – ст. 480 ГК РФ и др.). Здесь следует обратить внимание на то, что ст. 165.1 ГК РФ обоснованно включает такие сообщения как обстоятельства, обеспечивающие четкость и однозначность проявления воли лица, а также порядок и момент доведения выраженной в сообщении воли до надлежащего субъекта. Общее правило и соответствующая презумпция в этой связи сформулирована следующим образом: доставка сообщения адресату подтверждает, что сообщение вручено и адресат ознакомлен с его содержанием.

Завершается изучение данной темы вопросом, связанным с правовой природой решения собраний. Согласно ст. 8 ГК РФ, гражданские права и обязанности могут возникать из решений собраний в случаях, предусмотренных законом. Легального определения решения собраний в законе не содержится. Постановление Пленума ВС РФ от 23.06.2015 г. N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (п. 103) характеризует решение собрания как решение гражданско-правового сообщества, т.е. определенной группы лиц, наделенной полномочиями принимать на собраниях решения, с которыми закон связывает гражданско-правовые последствия, обязательные для всех лиц, имевших право участвовать в таком собрании, а также для иных лиц, если это установлено законом или вытекает из существа отношений. В частности, к решениям собраний относятся решения коллегиальных органов управления юридического лица (собраний участников, советов директоров и т.д.), решения собраний кредиторов при банкротстве, решения долевых собственников и многие другие. Юридическая природа решений собраний является предметом дискуссии. Большинство авторов рассматривают решение собрания как локальный нормативный акт. Существует также мнение, что решение собрания является разновидностью сделки, однако, законодатель явно разграничивает эти категории, поскольку в ст. 8 ГК РФ решения собраний и сделки указаны в качестве отдельных самостоятельных оснований возникновения гражданских прав и обязанностей. Согласно ГК РФ (п. 1 ст. 181.1), правила главы 9.1 «Решения собраний» применяются постольку, поскольку иное не установлено специальными законами. Специальные законы содержат, как правило, более детальную регламентацию отношений, связанных с проведением собраний. Так, Федеральный закон от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» регламентирует порядок проведения собраний кредиторов должника-банкрота; Федеральный закон от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» - порядок проведения общего собрания участников общества; Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 г. № 188-ФЗ - порядок проведения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме и общего собрания членов товарищества собственников жилья. Решение собрания порождает правовые последствия для всех лиц, имевших право участвовать в данном собрании (даже если они не принимали участия в голосовании или голосовали против того или иного решения), а также для иных лиц, если это установлено законом или вытекает из существа отношений (например, решение общего собрания акционеров может порождать права и обязанности для других органов данного юридического лица).

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие и виды сделок; условия их действительности; основные черты сделки, позволяющие отличать ее от иных юридических фактов как оснований возникновения гражданских прав; критерии разграничения мелких бытовых и крупных сделок; основные положения о совершении сделок в письменной форме; правовую природу юридически значимых сообщений и решений собраний;

уметь: применять нормативные положения применительно к правовому регулированию таких оснований возникновения гражданских прав и обязанностей, как сделка и решение

собрания; проводить различия консенсуальных и реальных сделок; отличать государственную регистрацию сделки (или прав) от иной регистрации;

владеть: навыками определения условий действительности сделки; навыками разграничения государственной регистрации права и государственной регистрации сделок, связанных с таким правом.

К теме «Недействительные сделки и их правовые последствия»:

Понятия недействительной сделки в гражданском законодательстве нет, поэтому при изучении данной темы следует вспомнить условия действительности сделки (их четыре).¹ Сделки, не соответствующие условиям действительности (одному или нескольким), естественно, рассматриваются как недействительные.

Недействительность (порочность, дефектность) сделки – это действия, хотя бы и являющиеся сделкой или только именуемые сделкой, но совершенные с нарушениями предусмотренных законом правил. Как нам уже известно, основная цель сделки – это возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Недействительность сделки, в зависимости от степени порочности, либо не влечет наступление желаемых юридических последствий вообще, либо наступившие последствия могут быть прекращены судом. Важно помнить, что понятие «недействительные сделки» объединяет все виды сделок, совершенные с нарушением действующего законодательства. По существу, все недействительные сделки являются правонарушениями.

Гражданским законодательством все недействительные сделки подразделяются на две основные группы: 1) оспоримые и 2) ничтожные. Оспоримой (относительно недействительной) является сделка, признаваемая недействительной только судом, если она нарушает права или охраняемые законом интересы лица (стороны или третьего лица), оспаривающего сделку, в том числе, повлекла неблагоприятные для него правовые последствия. Оспоримость сделки означает доказывание какого-либо факта, имеющего значение для действительности сделки. Ничтожной (абсолютно недействительной) является сделка, недействительная (противоправная) по самому своему существу и не требующая, по общему правилу, признания ее недействительности судом, поскольку суд применяет последствия ничтожной сделки. Суд вправе применить последствия недействительности ничтожной сделки по своей инициативе, если это необходимо для защиты публичных интересов, и в иных, предусмотренных законом, случаях. Вместе с тем, не исключена возможность предъявления исков о признании недействительной и ничтожной сделки (см. п. 32 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» от 1 июля 1996 г. № 6/8). Студентам необходимо разъяснить, что гражданское законодательство допускает и признание судом ничтожной сделки недействительной (независимо от применения или неприменения последствий ничтожной сделки), если истец имеет охраняемый законом интерес в таком признании. При этом важно помнить, что требовать в суде признания оспоримой и ничтожной сделки недействительной или только применения последствий ничтожной сделки, имеют право: 1) сторона сделки и 2) прямо указанные в законе лица (например, иск о недействительности сделки, совершенной несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, могут, согласно ст. 175 ГК РФ, заявить только родители, усыновители или попечители, а, к примеру, сделка, совершенная под влиянием обмана, может быть признана недействительной только по иску потерпевшего (ст. 178 ГК РФ).

И оспоримые, и ничтожные сделки одинаково нежелательны экономическим отношениям, в равной степени влекут негативные имущественные последствия, однако,

¹ Материал об условиях действительности сделки см. в предыдущей теме.

по определенным признакам отличаются друг от друга. От студентов требуется понимание данных различий. Эти основные отличия заключаются в следующем. Во-первых, ничтожная сделка вообще не порождает каких-либо юридических последствий, а оспоримая, напротив, влечет желаемые участниками последствия (возникновение, изменение, прекращение прав и обязанностей), и эти последствия существуют до признания судом сделки недействительной. Если же оспоримая сделка не была опровергнута судом, юридические последствия такой сделки в дальнейшем приобретают правовую легитимность. Во-вторых, суд признает оспоримую сделку недействительной и лишь затем применяет последствия ее недействительности, в отношении же ничтожной сделки суд, по общему правилу, сразу применяет последствия недействительности сделки (ничтожная сделка может, как указано выше, признаваться недействительной вне зависимости от применения последствий). В-третьих, срок исковой давности для применения правовых последствий ничтожных сделок установлен в три года¹, а для признания оспоримых сделок недействительными – один год. Оспоримые же сделки касаются, в основном, частных интересов, поэтому закон оставляет судьбу этих сделок на усмотрение лиц, чьи права были нарушены или могут быть нарушены. При определении ничтожности или оспоримости сделок следует исходить из презумпции, установленной гражданским законодательством: недействительная сделка считается оспоримой, если из закона прямо не следует ее ничтожность.

Важно донести до студентов положение о том, что условия действительности сделок (содержание, субъектный состав, соответствие воли и волеизъявления, форма) предопределяют и классификацию оснований их недействительности: пороки содержания, пороки субъектного состава, пороки воли и волеизъявления, пороки формы.

1. Сделки с пороками содержания. Содержание сделки – это ее условия. Порок содержания – это несоответствие условий сделки закону или иным правовым актам. К числу таких сделок гражданское законодательство относит следующие:

- а) сделки, нарушающие требования закона или иного правового акта (ст. 168 ГК РФ);
- б) сделки, совершенные с целью, противной основам правопорядка или нравственности (ст. 169 ГК РФ);
- в) сделки в отношении имущества, распоряжение которым запрещено или ограничено (ст. 174.1 ГК РФ);
- г) мнимые и притворные сделки (ст. 170 ГК РФ).

2. Сделки с пороками субъектного состава. Сделка- это волевое, личностное действие, направленное на возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Лицо, совершающее сделку, должно быть правосубъектным, т.е. обладать необходимой правоспособностью и надлежащим объемом дееспособности (для юридических лиц – только правоспособностью). К сделкам с пороками субъектного состава закон относит следующие:

- а) сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным (ст. 171 ГК РФ);
- б) сделки, совершенные лицом, не достигшим четырнадцати лет (ст. 172 ГК РФ);
- в) сделки, совершенные юридическим лицом, в противоречие с целями его деятельности (ст. 173 ГК РФ);
- г) сделки, совершенные без необходимого согласия третьего лица, органа юридического лица или государственного органа, либо органа местного самоуправления (ст. 173.1 ГК РФ);
- д) сделки, совершенные несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет (ст. 175 ГК РФ);
- е) сделки, совершенные гражданином, ограниченным с уdom в дееспособности (ст. 176 ГК РФ);

¹ Ранее срок был установлен в 10 лет. См.: Федеральный закон от 21 июля 2005 г. № 109-ФЗ «О внесении изменений в статью 181 части первой ГК РФ» // «Собрание законодательства РФ». 2005. № 30 (ч. 2). Ст. 3120.

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

Сделки с пороками воли. К этой группе недействительных сделок относятся те, в которых воля лиц, их совершающих, не соответствует волеизъявлению. К сделкам с пороками воли относятся следующие:

а) сделки, совершенные с нарушением представителем или органом юридического лица условий осуществления полномочий (ст. 174 ГК РФ);

б) сделки, совершенные под влиянием существенного заблуждения (ст. 178 ГК РФ);

в) сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы или неблагоприятных обстоятельств (ст. 179 ГК РФ).

4. Сделки с пороками формы.¹

Завершить изучение данной темы рекомендуется рассмотрением вопроса, связанного с правовыми последствиями недействительности сделок, которые бывают общими и специальными. Гражданский кодекс РФ определяет общие последствия признания сделки (оспоримой или ничтожной) недействительной: каждая из сторон обязана вернуть другой стороне все полученное по сделке, а в случае невозможности возратить полученное в натуральном выражении (в том числе, тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены действующим законодательством. Такими иными последствиями, например, может быть взыскание в доход Российской Федерации все полученное по сделке, совершенной с целью, противной основам правопорядка или нравственности (ст. 169 ГК РФ).

Общее правило о последствиях признания сделки недействительной принято называть реституцией (от лат. *restitution* – восстановление). Таким образом, реституция – это возвращение всего полученного по исполненной сделке, т.е. возврат сторон в свое первоначальное положение. Существуют следующие виды реституции: двусторонняя – когда обе стороны на равных получают обратно все исполненное по сделке (к примеру, ст. 171, 175, 177 ГК РФ и др.); односторонняя – когда обратно возвращение исполненного производится только в отношении одной (обычно – невиновной, потерпевшей и др.) стороны. Важно помнить, что для гражданского права органичной, соответствующей его началам является двусторонняя реституция, а с учетом иных субъективных и социальных обстоятельств (к примеру, кабальных сделок (п. 3 ст. 179 ГК РФ)) – односторонняя. Все эти виды реституций относятся к числу основных правовых последствий признания сделки недействительной.

В гражданском законодательстве содержатся правила, связанные с последствиями признания сделки недействительной: во-первых, суд вправе не применять последствия недействительности сделки, если их применение будет противоречить основам правопорядка или нравственности (неприменение реституции – речь идет о тех случаях, когда обе стороны виновны, действовали с умыслом); во-вторых, если из существа оспоримой сделки вытекает, что она может быть лишь прекращена на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время; в-третьих, лицо, которое знало или должно было знать об основаниях недействительности оспоримой сделки, после признания этой сделки недействительной не считается действовавшим добросовестно.

Вместе с общими последствиями недействительности сделок применяются и специальные: возложение обязанности возместить ущерб, понесенный одной из сторон вследствие заключения и исполнения недействительной сделки. Возмещению подлежит лишь реальный ущерб и фактически понесенные стороной расходы. Такие последствия предусмотрены, например, в отношении стороны, совершившей сделку с недееспособным лицом, если она знала или должна была знать о его недееспособности (п. 3, ч. 1 ст. 171 ГК РФ).

¹ Материал о сделках с пороками формы см. в предыдущей теме.

В результате освоения материала студент должен:

знать: условия действительности сделок; правовые последствия недействительности сделок;

уметь: классифицировать недействительные сделки в зависимости от того, какой из элементов сделки оказался дефектным; применять правовые последствия недействительности сделки;

владеть: навыками выявления сделок с пороками содержания; сделок с пороками субъектного состава; с пороками воли; с пороками формы.

К теме «Институт представительства как способ осуществления гражданских прав и обязанностей»

Овладение темой студент должен начать с осмысления понятия представительства, под которым понимается гражданско-правовой институт, регламентирующий совершение сделок одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона, либо акта уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создающий, изменяющий и прекращающий гражданские права и обязанности представляемого. Таким образом, использование представительства обусловлено невозможностью самим субъектом гражданского права в силу тех или иных обстоятельств самостоятельно принять личное участие в конкретном правоотношении, другими словами, лицо, посредством этой уникальной конструкции, получило возможность быть одновременно в разных местах, совершать юридически значимые для себя действия чужими руками. Обстоятельства, которые делают невозможным самостоятельно осуществлять свои гражданские права, могут быть правовыми или фактическими. К правовым относятся те, которые в силу закона не позволяют субъектам принять личное участие в конкретном правоотношении (недееспособные лица, несовершеннолетние лица и т.д.). К фактическим обстоятельствам относятся события, которые препятствуют субъекту непосредственно своими действиями приобретать права и осуществлять обязанности (болезнь, командировка и т.д.).

В ходе подготовки данной темы необходимо изучить субъектный состав данного института, к которому относятся: представляемый, представитель, третье лицо. Представляемый (доверитель) – гражданин (юридическое лицо, публичные субъекты), от имени и в интересах которого представитель совершает юридически значимые действия. Представитель (поверенный) – гражданин (юридическое лицо), наделенный полномочиями совершать юридически значимые действия для представляемого. Третье лицо – гражданин (юридическое лицо, публично-правовые образования), с которыми вследствие действий представителя возникают, изменяются или прекращаются права и обязанности о представляемого. Правовые связи при представительстве имеют сложную структуру и складываются из трех следующих отношений: 1) между представляемым и представителем; 2) между представителем и третьим лицом; 3) между представляемым и третьим лицом. Первые два звена этой цепочки образуют, соответственно, внутреннюю и внешнюю стороны непосредственно представительства. Отношения между представляемым и третьим лицом являются результатом осуществления представительства и поэтому представительскими в точном смысле этого слова считаться не могут.

В роли представляемого может выступать любой субъект гражданского права - юридическое лицо или гражданин независимо от состояния дееспособности. Круг лиц, которые могут быть представителями, является более узким. Во-первых, представители - граждане должны обладать, как правило, полной дееспособностью. В виде исключения в качестве представителей юридических лиц в сфере торговли и обслуживания могут выступать граждане, достигшие трудового совершеннолетия, т.е. 16-ти лет. Во-вторых, юридические лица могут принимать на себя функции представителей, если это не

расходится с теми целями и задачами, которые указаны в их учредительных документах. В-третьих, законодательство содержит ряд прямых запретов в отношении выполнения представительских функций некоторыми субъектами гражданского права. Так, в соответствии со ст. 51 ГПК РФ, не вправе быть представителями в суде судьи, следователи, прокуроры, помощники судей, работники аппарата суда, за исключением случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей. Кроме того, главные бухгалтеры не могут получать по доверенности денежные средства по чекам и другим документам в банках, а также товарно-материальные ценности для организаций, в которых они работают. В качестве третьего лица, с которым представляемый с помощью представителя заключает гражданско-правовую сделку или совершает иное юридическое действие, может выступать также любой субъект гражданского права. Закон лишь запрещает представителю совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев коммерческого представительства (ч. 3 ст. 182 ГК РФ) (например, представитель не может сам купить то имущество, которое поручил ему продать представляемый).

Представительство необходимо отличать от внешне сходных с ним, но имеющих иную юридическую природу действий участников гражданских правоотношений. Так, деятельность представителя не следует отождествлять с выполнением функций посланца и посредника. Представитель хотя и действует от имени представляемого, однако, выражает при совершении сделок и других юридических действий свою собственную волю. С этим обстоятельством, в частности, связаны повышенные требования к его дееспособности, а также прямая зависимость действительности совершенных им сделок с правильным формированием его внутренней воли и адекватным ее внешним выражением. В отличие от представителя, посланец (посыльный) лишь передает волю (мнение, желание) одного лица другому, но свою собственную волю не выражает. Из этого, в частности, следует, что посланцем может быть и недееспособное лицо. По признаку выражения воли при совершении сделки представитель отличается и от простого рукоприкладчика, т.е. лица, подписывающего сделку по просьбе другого лица, который вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может подписаться собственноручно (ч. 3 ст. 160 ГК РФ). Рукоприкладчик в данном случае не выражает собственной воли и не передает воли такого гражданина, а лишь подтверждает тот факт, что гражданин выразил свою волю на сделку. Посредник (брокер), как и представитель, совершает активные юридические действия, имеющие волевой характер. Однако его действия лишь способствуют заключению договора между сторонами, но сами по себе юридически стороны не связывают. Посредник может подыскать потенциальных партнеров, провести переговоры о заключении сделки с каждым из них, но волю на совершение сделки выражают сами ее будущие участники. Деятельность же представителя не сводится только к такой технической помощи, а выражается в установлении правовых отношений между представляемым и третьим лицом. Деятельность представителя весьма близка и к деятельности комиссионера, который не просто оказывает своим клиентам техническую помощь, но и заключает в их интересах гражданско-правовые сделки. Однако, в отличие от представителя, комиссионер (например, комиссионный магазин) совершает сделки с третьими лицами от собственного имени и сам приобретает по ним права и обязанности, которые в последующем передает своим клиентам. Аналогичные отличия имеются между представителем и другими лицами, действующими хотя и в чужих интересах, но от собственного имени (конкурсные управляющие при банкротстве, душеприказчики при наследовании и др.).

Действия представителя создают, изменяют или прекращают гражданские права и обязанности представляемого лишь тогда, когда они совершаются в пределах предоставленных представителю полномочий. Если же представитель превышает свои полномочия, представляемый свободен от каких бы то ни было обязательств перед

третьим лицом, с которым представитель вступил в правовые отношения от его имени. Что же представляют собой полномочия представителя? Юридическая природа данного понятия получила в литературе различные оценки. Одни ученые рассматривают полномочие представителя как особое субъективное право, которому не соответствует чья-либо конкретная обязанность, либо противостоит обязанность представляемого принять на себя все юридические последствия действий представителя. По мнению проф. В.А. Рясенцева, полномочие есть проявление гражданской правоспособности. Проф. О.С. Иоффе полагал, что полномочие является юридическим фактом, определяющим границы присоединения к правоспособности представляемого дееспособности представителя. Каждая из этих позиций имеет как позитивные, так и уязвимые стороны, в силу чего, вопрос о юридической природе полномочия продолжает оставаться дискуссионным. Как бы то ни было, со стороны своего содержания полномочие – это установленный основанием представительства объем (круг, перечень) юридических действий представителя, считающихся действиями представляемого. Именно в силу предоставленного ему полномочия представитель заключает с третьими лицами сделки и совершает другие юридические действия от имени и в интересах представляемого.

Возникновение у представителя необходимого полномочия закон связывает, прежде всего, с волеизъявлением представляемого, а также с другими юридическими фактами, специально указанными в законе. Согласно ст. 182 ГК РФ, полномочия представителя могут основываться на доверенности, указании закона, либо акте уполномоченного от государственного органа или органа местного самоуправления. Кроме того, полномочие может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир и т.д.). Объем и характер полномочий представителя, а также условия их осуществления прямо зависят от лежащих в основе представительства юридических фактов. Соответственно, различаются и сами виды представительства: а) представительство, основанное на административном акте; б) представительство, основанное на законе; в) представительство, основанное на договоре.

Представительство, основанное на административном акте, есть такое представительство, при котором представитель обязуется действовать от имени представляемого в силу административного распоряжения последнего. Чаще всего, оно имеет место тогда, когда орган юридического лица издает приказ о назначении работника на должность, связанную с осуществлением определенных представительских функций, например, представительством в суде, составлением юридических актов, заключением сделок и т.д. Полномочия представителя в этом случае определяются изданным административным актом, либо следуют из должностной инструкции работника, либо явствуют из обстановки, в которой действует представитель (продавец, кассир, приемщик заказов и т.п.). К данному виду представительства следует отнести и такое представительство, которое основано на членстве в кооперативной или общественной организации.

В ряде случаев представительские отношения возникают по прямому указанию закона, в силу чего, данный вид представительства часто именуется представительством законным. Так, законными представителями малолетних детей являются их родители, полномочия которых основываются на фактах материнства и отцовства. Аналогичную роль играют усыновление, установление опеки и ряд других юридических фактов, с которыми закон связывает возникновение представительства. Особенности данного вида представительства является то, во-первых, что оно возникает независимо от волеизъявления представляемого, и, во-вторых, что полномочия представителя непосредственно определены законом.

Представительство, основанное на договоре, в отличие от двух рассмотренных выше видов обязательного представительства, является представительством добровольным. Это означает, что оно возникает по воле представляемого, который определяет не только фигуру представителя, но и его полномочия. Кроме того, на совершение юридических действий от имени представляемого требуется согласие самого представителя. Между

представляемым и представителем заключается договор, определяющий их внутренние взаимоотношения (обычно договор поручения).

Если стороной такого договора становится лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательства, возникает так называемое коммерческое представительство (ст. 184 ГК РФ). Данный вид представительства имеет ряд существенных особенностей по сравнению с обычным, некоммерческим представительством. Главная из них заключается в том, что коммерческому представителю разрешено быть одновременно представителем разных сторон в сделке. Это допускается тогда, когда обе стороны согласны с таким представительством, либо когда оно прямо предусмотрено законом. Коммерческий представитель, при этом, обязан исполнять данное ему поручение с заботливостью обычного предпринимателя. Полномочия коммерческого представителя должны быть прямо отражены в договоре, который заключается в письменной форме, либо указаны в выдаваемой ему доверенности. В тех случаях, когда коммерческий представитель одновременно выступает от имени разных сторон в сделке, он вправе требовать уплаты обусловленного вознаграждения и возмещения понесенных им при исполнении поручения издержек от сторон договора в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

Для представительства перед третьими лицами представляемый обычно выдает представителю особый письменный документ, именуемый доверенностью. Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами (ч. 1 ст. 185 ГК РФ). Чаще всего, доверенность выдается для подтверждения полномочий добровольного представительства. Однако если само добровольное представительство имеет в основе договор между представляемым и представителем, то выдача доверенности по своей юридической природе представляет собой одностороннюю сделку, совершаемую по единоличному усмотрению представляемого. Иными словами, для выдачи доверенности и приобретения ею юридической силы не требуется согласие представителя. Это и понятно, так как возникающие у представителя полномочия не затрагивают его собственных гражданских прав, но дают ему право действовать от имени и в интересах представляемого. В отличие от договора, регулирующего внутренние отношения между представителем и представляемым, доверенность призвана обеспечить внешний эффект представительства, а именно установить правовую связь между представляемым и третьим лицом посредством действий представителя. Знакомясь с доверенностью, третьи лица, которым она собственно и адресуется, узнают, какими полномочиями обладает представитель. Договор же или иной юридический факт, послуживший основой для выдачи доверенности, как таковой третьих лиц не касается. Любые сделки и иные юридические действия, совершенные представителем в рамках предоставленных ему полномочий, носят для представляемого обязательный характер. В частности, представляемый не может отказаться от исполнения заключенного на основании доверенности договора, сославшись на то, что представитель нарушил заключенный между ними договор о представительстве, например, отступил от данных ему указаний, если только они не были четко отражены не только в договоре, но и в доверенности. Иными словами, в случае расхождения между договором, определяющим внутренние отношения представляемого и представителя, и выданной представителю доверенностью, права и обязанности представляемого, вытекающие из сделок, совершенных представителем с третьими лицами, определяются полномочиями, зафиксированными в доверенности, а не в договоре о представительстве (например, в договоре поручения).

Далее, студентам следует ознакомиться с требованиями, предъявляемыми к доверенности. Будучи гражданско-правовой сделкой, доверенность должна соответствовать всем требованиям, предъявляемым к сделкам законом. В частности, доверенность может быть выдана лишь на совершение правомерных юридических действий; воля представляемого должна формироваться свободно и быть адекватно

выражена в доверенности; доверенность, выданная юридическому лицу, может касаться лишь совершения сделок, не противоречащих специальной правосубъектности, и т.д. Наряду с этим, составление доверенности подчиняется ряду специальных правил, несоблюдение которых может повлечь за собой недействительность доверенности. Основные предъявляемые к доверенности требования сводятся к следующему. Во-первых, доверенность должна быть специальным образом оформлена. Закон определяет доверенность как письменный документ, вне которого доверенности не существует. В устной форме может быть совершен договор, на основе которого возникает представительство; доверенность же всегда требует письменной фиксации полномочий представителя. По общему правилу, для действительности доверенности достаточно того, чтобы она была облечена в простую письменную форму. При этом она может быть составлена как в виде особого документа, названного доверенностью, так и в любом другом виде, например, в форме письма, телеграммы, факса, части договора, содержащей описание полномочий представителя, и т.п. Важно лишь, чтобы в этом документе были четко отражены полномочия представителя и содержались другие реквизиты, необходимые для доверенности. Функции доверенности могут выполняться и некоторыми другими письменными документами, например, служебным удостоверением директора филиала, страхового агента, путевым листом, выдаваемым водителю, и т.п. В случаях, прямо указанных в законе, к форме доверенности предъявляются повышенные требования. Чаще всего, они выражаются в том, что доверенность должна быть определенным образом удостоверена. Так, в нотариальном порядке должны быть удостоверены доверенности на совершение сделок, требующих нотариальной формы, на подачу заявлений о государственной регистрации прав или сделок, а также на распоряжение зарегистрированными в государственных реестрах правами (ст. 185.1 ГК РФ). В соответствии со ст. 187 ГК РФ, нотариально должна быть оформлена доверенность, выдаваемая в порядке передоверия. Следует помнить, что к нотариально удостоверенным доверенностям закон приравнивает: а) доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, а при их отсутствии старшим или дежурным врачом; б) доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командиром (начальником) этой части, соединения, учреждения и заведения; в) доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником места лишения свободы; г) доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, проживающих в стационарных организациях социального обслуживания, удостоверенные администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

Доверенность на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках и на получение корреспонденции, за исключением ценной корреспонденции, может быть удостоверена также организацией, в которой доверитель работает или учится, и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении. Такая доверенность удостоверяется бесплатно.

Доверенности, выдаваемые от имени юридических лиц, кроме выдаваемых в порядке передоверия, нотариального или какого-либо иного специального удостоверения не требуют. Однако они должны быть подписаны руководителями или иными лицами, уполномоченными на это в соответствии с законом и учредительными документами.

Доверенность в настоящее время не является срочной сделкой, поэтому максимальный срок ее действия законом не определяется (по ранее действующему

законодательству, максимальный срок действия доверенности определялся ГК РФ в три года). Если в доверенности срок ее действия не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения. Исключение составляет нотариально удостоверенная доверенность, выданная для совершения действий за границей, которая сохраняет силу до ее отмены, если в самой доверенности не содержится указаний о конкретном сроке ее действия. В любом случае в доверенности должна содержаться дата ее совершения, без которой доверенность признается недействительной.

Кроме того, доверенность является именованным документом. Это означает, что в доверенности должно быть указано лицо, которому она выдана, а также лицо, которое составило доверенность. При этом доверенность может быть выдана как на имя одного лица, так и на имя нескольких лиц, которые могут выступать сообща или каждый по отдельности. Выдать доверенность может также не только одно лицо, но и несколько лиц, например, лица, выступающие в качестве стороны в договоре.

Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершить те действия, на которые оно уполномочено. Вместе с тем, при наличии определенных условий представитель может возложить выполнение этих действий на другое лицо в порядке передоверия. В соответствии со ст. 187 ГК РФ, это возможно, если, во-первых, представитель прямо уполномочен на это доверенностью либо, во-вторых, представитель вынужден к этому силой обстоятельств для охраны интересов представляемого. По смыслу закона, представляемый может в любой момент разрешить передоверие, наделив представителя соответствующим полномочием на основании его запроса или по собственной инициативе (например, в письме, телеграмме и т.д.). 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. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана. Передача полномочий лицом, получившим эти полномочия в результате передоверия, другому лицу (последующее передоверие) не допускается, если иное не предусмотрено в первоначальной доверенности или не установлено законом.

Действующее законодательство предусматривает несколько видов доверенностей. В зависимости от объема и характера выраженных в доверенности полномочий принято различать генеральные (общие), специальные и разовые доверенности. Генеральной считается доверенность, которая уполномочивает представителя на совершение широкого круга сделок и других юридических действий, связанных, как правило, со всем объемом деятельности представляемого. Примерами такой доверенности могут служить доверенность на управление имуществом гражданина, а также доверенность управляющего филиалом юридического лица. Специальная доверенность предоставляет представителю право совершать также неограниченное число сделок или иных юридических действий от имени представляемого, однако, в ней либо очерчивается определенная сфера деятельности представителя, либо перечисляются конкретные, как правило, однородные возможные действия представителя. Например, специальной будет считаться доверенность, выданная адвокату на ведение дела в суде, либо экспедитору на получение и отправление грузов. Разовая доверенность выдается на совершение одной конкретной сделки или иного юридического действия, например, получение почтового перевода, подписание договора, составление акта и т.п.

В целях исполнения или обеспечения исполнения обязательства представляемого перед представителем или лицами, от имени или в интересах которых действует представитель, в случаях, если такое обязательство связано с осуществлением предпринимательской деятельности, представляемый может указать в доверенности, выданной представителю, на то, что эта доверенность не может быть отменена до окончания срока ее действия либо может быть отменена только в предусмотренных в доверенности случаях (безотзывная доверенность). Такая доверенность в любом случае может быть отменена после

прекращения того обязательства, для исполнения или обеспечения исполнения которого она выдана, а также в любое время в случае злоупотребления представителем своими полномочиями, равно как и при возникновении обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что данное злоупотребление может произойти. Безотзывная доверенность должна быть нотариально удостоверена и содержать прямое указание на ограничение возможности ее отмены в соответствии с п. 1 ст. 188.1 ГК РФ. Лицо, которому выдана безотзывная доверенность, не может передоверить совершение действий, на которые оно уполномочено, другому лицу, если иное не предусмотрено в доверенности.

Обстоятельства, прекращающие действие доверенности, могут быть сведены к трем следующим группам. Во-первых, доверенность прекращается вследствие истечения ее срока, а применительно к разовой доверенности - совершения представителем того действия, на которое он был уполномочен. Во-вторых, в любой момент лицо, выдавшее доверенность, может ее отменить, а лицо, получившее доверенность, может от нее отказаться. Такое обоюдное право на одностороннее прекращение действия доверенности связано с фидуциарным (доверительным) характером доверенности как сделки. Закон особо подчеркивает, что согласие на отказ от этого права является недействительным. На лицо, выдавшее доверенность, возлагается обязанность известить об ее отмене лицо, которому доверенность выдана, а также известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность. В-третьих, прекращение действия доверенности закон связывает с прекращением юридического лица, смертью, признанием недееспособным или ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим гражданина, которым (которыми) была выдана доверенность.

Далее студентам необходимо рассмотреть правовые последствия прекращения действия доверенности. Лицо, выдавшее доверенность и впоследствии отменившее ее, обязано известить об отмене лицо, которому доверенность выдана, а также известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность. Такая же обязанность возлагается на правопреемников лица, выдавшего доверенность, в случаях ее прекращения по основаниям, предусмотренным в подпунктах 4 и 5 пункта 1 статьи 188 ГК РФ. Сведения о совершенной в нотариальной форме отмене доверенности вносятся нотариусом в реестр нотариальных действий, ведение которого осуществляется в электронной форме, в порядке, установленном законодательством о нотариате. Указанные сведения предоставляются Федеральной нотариальной палатой неограниченному кругу лиц с использованием информационно-телекоммуникационной сети «Интернет». Сведения о совершенной в простой письменной форме отмене доверенности могут быть опубликованы в официальном издании, в котором опубликовываются сведения о банкротстве. В этом случае подпись на заявлении об отмене доверенности должна быть нотариально засвидетельствована. Если третьи лица не были извещены об отмене доверенности ранее, они считаются извещенными о совершенной в нотариальной форме отмене доверенности на следующий день после внесения сведений об этом в реестр нотариальных действий, а о совершенной в простой письменной форме отмене доверенности - по истечении одного месяца со дня опубликования таких сведений в официальном издании, в котором опубликовываются сведения о банкротстве. Если третьему лицу предъявлена доверенность, о прекращении которой оно не знало и не должно было знать, права и обязанности, приобретенные в результате действий лица, полномочия которого прекращены, сохраняют силу для представляемого и его правопреемников. По прекращении доверенности лицо, которому она выдана, или его правопреемники обязаны немедленно вернуть доверенность. Важно помнить, что с прекращением доверенности теряет силу передоверие.

Следующий вопрос, на который должным образом следует уделить внимание, это вопрос, связанный с понятием представительства без полномочий. Наличие у представителя полномочий - неперемное условие всякого представительства. В гражданском обороте встречаются, однако, и такие случаи, когда сделки и иные

юридические действия от имени и в интересах одних лиц совершаются другими лицами, не имеющими на это необходимых полномочий. Иногда такая ситуация возникает в чистом виде, когда между участниками гражданского оборота вообще отсутствует какая-либо предварительная договоренность о представительстве. Например, гражданин, зная, что его знакомый нуждается в дачном помещении, но не имея от него на этот счет никакого конкретного поручения, заключает от его имени договор об аренде дома. Чаше, однако, в реальной жизни имеет место так называемое 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. Наконец, 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. Во всех случаях сделки и иные юридические действия, совершенные одним лицом от имени и в интересах другого, не порождают для последнего соответствующих прав и обязанностей. Вместе с тем, деятельность без полномочий или с превышением полномочий не является и совершенно безразличным фактом и при определенных условиях может повлечь за собой возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Так, лицо, от имени которого совершена сделка или иное юридическое действие, может восполнить отсутствие или недостаток полномочий путем последующего одобрения совершенной сделки. 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 совершения конклюдентных действий, например, принятием исполнения, производством расчетов и т.п. Важно лишь, 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.

Заключение сделки при посредстве лица, не имеющего соответствующих полномочий или действующего с их превышением, влечет правовые последствия для третьего лица. Правило, согласно которому, представляемый может одобрить совершенную от его имени сделку, установлено, прежде всего, в интересах лица, для которого эта сделка совершена. Что касается третьего лица, с которым заключена сделка, то предполагается, что оно знало или должно было знать о неуправомоченности представителя, так как имелась возможность путем знакомства с доверенностью проверить полномочия последнего. Поэтому, если третьим лицом в этом отношении проявлена беспечность или если такая сделка заключена им сознательно (например, в расчете на последующее одобрение сделки представляемым), он считается связанным совершенной сделкой. В частности, если сделка будет одобрена представляемым и, следовательно, приобретет юридическую силу, третье лицо, знавшее о неуправомоченности представителя, не может отказаться от принятого на себя обязательства со ссылкой на это обстоятельство. Наконец, деятельность без полномочий или с превышением их пределов может иметь серьезные юридические последствия для лица, выступавшего в качестве представителя. Если представляемый впоследствии прямо не одобрит данную сделку, она, в соответствии с ч. 1 ст. 183 ГК РФ, считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица. Поэтому именно он будет нести перед контрагентом по данной сделке все обязанности и ответственность за ее неисполнение или ненадлежащее исполнение. Разумеется, это лишь общее правило, которое применяется в тех случаях, когда неуправомоченный представитель может выступать стороной в такой совершенной им сделке. Например, наиболее часто правила о представительстве нарушаются на практике при заключении сделок

работниками юридических лиц, которые выходят за пределы предоставленных им полномочий, либо вовсе их не имеют. Было бы, однако, нелепо полагать, что именно на самих конкретных работников в этих случаях возлагаются обязанности по исполнению заключенных ими сделок, например, по снабжению энергией и газом, перевозке грузов, капитальному строительству и т.п. Такие сделки, если только они не одобрены впоследствии представляемым, должны считаться несостоявшимися и не порождающими тех юридических последствий, на которые они были направлены. Что касается неуполномоченного представителя, то, если его действия носили противоправный и виновный характер, он может быть в этом случае привлечен третьим лицом к ответственности за причинение вреда.

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие, значение и схему представительства; понятие полномочия; основания ограничения представительства; виды доверенностей;

уметь: характеризовать отношения представительства; различать виды представительства; отличать представительство от схожих конструкций; выявлять сделки, совершенные без полномочия;

владеть: навыками применения правовых последствий в случаях заключения сделки неуполномоченным лицом; навыками оформления доверенности.

К теме «Гражданско-правовая ответственность»:

Вопрос о понятии гражданско-правовой ответственности является дискуссионным, поскольку оно отсутствует в действующем законодательстве. В юридической литературе высказаны различные позиции на этот счет. Именно поэтому при изучении данного вопроса необходимо обратить внимание на понятие гражданско-правовой ответственности, под которой понимаются 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.

В качестве принципов гражданско-правовой ответственности следует назвать: принцип неотвратимости ответственности; принцип ее индивидуализации; принцип полного возмещения вреда. Студентам рекомендуется внимательно ознакомиться с каждым из перечисленных принципов. Принцип неотвратимости ответственности означает ее неизбежное применение за всякое правонарушение в отношении каждого правонарушителя; ограничивается установлением сроков давности и диспозитивностью поведения субъектов; принцип индивидуализации ответственности состоит в том, что она наступает с учетом степени общественной опасности, вредоносности деликта, формы вины правонарушителя и других факторов; принцип полного возмещения вреда предполагает восстановление имущественного положения потерпевшего.

К числу основных функций гражданско-правовой ответственности относят: 1) компенсаторно-восстановительную; 2) предупредительно-воспитательную (или профилактическую, превентивную); 3) репрессивную (штрафная). В литературе также выделяют и иные функции, например, сигнализационную (проф. М.Н. Малейна).

Гражданско-правовая ответственность является одним из видов юридической ответственности (наряду с уголовной, административной, дисциплинарной и др.), поэтому особое внимание следует уделить отличительным признакам гражданско-правовой ответственности: 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 возможно 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.

Студентам рекомендуется должным образом сосредоточиться на вопросе, связанном с классификацией гражданско-правовой ответственности по видам (договорная и внедоговорная (деликтная); индивидуальная, долевая, солидарная, субсидиарная; повышенная, полная, сокращенная, ограниченная, нулевая; прямая и ответственность в порядке регресса (регрессная ответственность); смешанная ответственность; ответственность за неисполнение денежного обязательства; ответственность должника за своих работников; ответственность должника за действия третьих лиц; ответственность за причинение морального вреда).

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 латинского слова *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 выступают 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. 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 сосредотачиваются 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.

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.

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 дорожно-транспортного происшествия водителем автобазы, в результате чего, кому-то причинен имущественный или физический вред. Этот «кто-то» не находился в договорных обязательствах на с автобазой, на с ее водителем, но он имеет право требовать возмещения вреда именно с автобазы, а не с ее работника.

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.

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.

Господствующей в юридической литературе является точка зрения, в соответствии с которой, необходимым основанием гражданско-правовой ответственности является гражданское правонарушение (его состав). Элементы состава правонарушения принято именовать условиями (в ГК РФ и литературе – также и основаниями) ответственности. Полный состав правонарушения образуют следующие условия: противоправность поведения лица, нарушающего субъективное право (возможно выражение как в форме действия, так и в форме бездействия); наличие вреда (вредоносных последствий); причинно-следственную связь между правонарушающим поведением и наступившим результатом; вину причинителя вреда. Ответственность может наступать и при неполном (усеченном) составе правонарушения, например: 1) в установленных законом или договором случаях лицо может быть привлечено к ответственности (в любой форме) независимо от наличия вины (п. 1 ст. 401 ГК РФ); 2) для взыскания неустойки, а также процентов за пользование чужими денежными средствами кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков (п. 1 ст. 330 ГК РФ), а, следовательно, и причинной связи.

Итак, условиями гражданско-правовой ответственности, по общему правилу, являются следующие: во-первых, противоправность поведения лица, нарушающего субъективное право, т.е. поведение, нарушающее норму права независимо от того, знал или не знал правонарушитель о неправомерности своего поведения, которое может выразиться либо в действии, либо в бездействии. Действие считается противоправным, если оно прямо запрещено законодательством или противоречит основанию обязательства (закону, договору и т.д.). Бездействие является противоправным, если на лицо возложена юридическая обязанность выполнить определенное действие. Вредоносным, но не противоправным будет осуществление профессиональных функций лицами некоторых специальностей (например, пожарные при тушении пожара жилого дома повреждают мебель). Следует обратить внимание, что вред может быть причинен личности (неимущественный вред) или имуществу (убытки). Следовательно, понятие «вред» отличается от понятия «убытки». Во-вторых, наличие вреда, под которым понимается умаление материального или нематериального блага. Материальные блага, чаще всего, выражаются в убытках, под которыми понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права; утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Под неимущественным вредом понимают такие последствия правонарушения, которые не имеют экономического содержания и стоимостной формы (разновидности: моральный и физический вред). В-третьих, причинно-следственная связь между правонарушающим поведением и наступившим результатом, т.е. это объективная конкретная взаимосвязь двух явлений, одно из которых- причина предшествует другому и вызывает его, а другое- следствие является результатом действия первого. В-четвертых, вина - субъективное условие гражданско-правовой ответственности, т.е. психическое отношение субъекта к своему противоправному поведению, в котором проявляется степень его пренебрежения интересами контрагента или общества. В гражданском праве установлена презумпция вины правонарушителя - потерпевший обязан доказать факт правонарушения, а правонарушитель для освобождения от ответственности должен доказать свою невиновность. Формами вины являются умысел и неосторожность. Понятия умысла и

неосторожности в гражданском законодательстве не определены. Степень вины правонарушителя, как правило, не влияет на размер гражданско-правовой ответственности, за исключением случаев, предусмотренных законом или договором. При отсутствии вины правонарушение признается случаем (казусом), за который, как правило, правонарушитель не несет ответственность.

Что касается форм (мер) гражданско-правовой ответственности, то в литературе нет единства мнений по данному вопросу. Бесспорным является отнесение к формам ответственности возмещения убытков и взыскания неустойки. К формам ответственности также могут быть причислены: взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами (ст. 395 ГК РФ); компенсация морального вреда (ст. 151 ГК РФ); потеря задатка или уплата его в двойном размере (ст. 381 ГК РФ).

Поскольку, как отмечалось ранее, гражданское законодательство исходит из принципа полноты гражданско-правовой ответственности, лицо, причинившее вред или убытки, обязано возместить их в полном объеме. Необходимо обратить внимание, что в определенных случаях законом или договором может быть предусмотрено повышение или уменьшение размера ответственности. В законе содержится правило о возможности снижения размера ответственности должника в случаях, когда в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства виновны обе стороны. Суд в этом случае, соответственно, уменьшает размер ответственности должника. Суд также вправе уменьшить размер ответственности должника, если кредитор умышленно или по неосторожности содействовал увеличению размера убытков, либо не принял разумных мер к их уменьшению. Кроме того, возможно уменьшение размера ответственности в форме неустойки. Следует также помнить, что на размер ответственности оказывает влияние просрочка должника и просрочка кредитора. Должник, просрочивший исполнение, отвечает перед кредитором за убытки, причиненные просрочкой. Кроме того, если во время просрочки случайно (т.е. по вине должника) наступила невозможность исполнения (например, погибла вещь), он отвечает за последствия невозможности исполнения. Таким образом, за время просрочки исполнения, должник несет ответственность независимо от вины. Если вследствие просрочки должника кредитор утратил интерес к исполнению, он может отказаться от принятия исполнения и потребовать возмещения убытков. Вместе с тем, должник не считается просрочившим, пока обязательство не может быть исполнено вследствие просрочки кредитора. Кредитор считается просрочившим в следующих случаях: 1) если он отказался принять предложенное должником надлежащее исполнение; 2) если не совершил действий, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором, либо вытекающих из обычаев или из существа обязательства, до совершения которых должник не мог исполнить своего обязательства; 3) если не выдал должнику расписку и долгового документ, вследствие чего, должник задержал исполнение.

Гражданское законодательство предусматривает также возмещение потерь, возникших в случае наступления определенных в договоре обстоятельств (ст. 406.1. ГК РФ). Стороны обязательства, действуя при осуществлении ими предпринимательской деятельности, могут своим соглашением предусмотреть обязанность одной стороны возместить имущественные потери другой стороны, возникшие в случае наступления определенных в таком соглашении обстоятельств и не связанные с нарушением обязательства его стороной (потери, вызванные невозможностью исполнения обязательства, предъявлением требований третьими лицами или органами государственной власти к стороне или к третьему лицу, указанному в соглашении, и т.п.). Соглашением сторон должен быть определен размер возмещения таких потерь или порядок его определения. Суд не может уменьшить размер возмещения потерь, предусмотренных данной статьей, за исключением случаев, если доказано, что сторона умышленно содействовала увеличению размера потерь. Потери возмещаются независимо от признания договора незаключенным или недействительным, если иное не предусмотрено соглашением сторон. В случае, если потери возникли в связи с

неправомерными действиями третьего лица, к стороне, возместившей такие потери, переходит требование кредитора к этому третьему лицу о возмещении убытков. Важно помнить, что данные правила применяются также в случаях, если условие о возмещении потерь предусмотрено в корпоративном договоре, либо в договоре об отчуждении акций или долей в уставном капитале хозяйственного общества, стороной которого является физическое лицо.

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие, значение, признаки, функции и основания гражданско-правовой ответственности; источники регулирования данной группы отношений;

уметь: различать существенные черты и условия гражданско-правовой ответственности; классифицировать виды гражданско-правовой ответственности;

владеть: правовыми основами взыскания процентов за пользование чужими денежными средствами.

К теме «Сроки в гражданском праве. Исковая давность»:

Сроки в сфере действия гражданского права представляют собой определенные моменты или промежутки (периоды) времени. По своей правовой природе гражданско-правовые сроки относятся к числу юридических фактов, наступление или истечение которых влечет возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Сроки предназначены для конкретизации границ (пределов) осуществления гражданских прав и исполнения гражданских обязанностей исходя из параметра времени. Названная конкретизация первоначально происходит путем установления срока, т.е. через определение временных параметров осуществления гражданских прав и исполнения гражданских обязанностей. Затем для различных юридических целей (мониторинга исполнения обязательств, оценки правильности расчета неустойки и др.) сроки подлежат исчислению. Исчислить срок - это значит установить: 1) его начало; 2) его окончание; 3) единицу его исчисления. Так, срок может исчисляться не только в единицах времени, но и в иных единицах измерения (например, срок службы, гарантийный срок - в километрах пробега автомобиля и пр.).

Для того, чтобы определить гражданско-правовой срок, нужно ответить на два основных вопроса: 1) где он закреплен; 2) как он считается (исчисляется)? Поэтому статья 190 ГК РФ нормативно оформляет две классификации гражданско-правовых сроков - по основаниям установления и способам их определения. Из анализа содержания статьи следует, что в рамках первой классификации (по основаниям установления) указанные сроки могут быть: нормативными - установленными на уровне закона или иных правовых актов; договорными - установленные участниками сделок (юридическими и физическими лицами) и судебные - назначаемые судом.

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. 195 ГК РФ), приобретательной давности (ст. 234 ГК РФ), срок принятия наследства (ст. 1154 ГК РФ) и др. Диспозитивными называются сроки, которые, хотя и установлены законом, но могут быть изменены соглашением сторон. Например, срок исполнения обязательства.

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) и устанавливаются, как правило, для совершения определенных действий, например, произвести расчеты, передать имущество.

По способу определения гражданско-правовые сроки обычно характеризуют как абсолютные и относительные. Абсолютные сроки устанавливаются как конкретным днем (календарной датой), так и истечением периода времени, который, в свою очередь, может исчисляться и часами, и днями, и неделями, и месяцами, и годами. Период времени, как известный исчисляемый временной промежуток, имеет свое начало (момент наступления) и конец (момент прекращения). Представляется, что в силу аналогии закона (ст. 6 ГК РФ) нет правовых препятствий для исчисления абсолютных сроков не только в часах, но и в минутах. Иными словами, периоды времени в гражданско-правовой сфере могут определяться и в минутах. Так, сроки исполнения обязательств из договора возмездного оказания медицинских услуг, договора перевозки пассажиров могут быть определены в минутах. Абсолютные сроки, исчисляемые днями, могут быть установлены в календарных днях (общее правило, если не указано иное), а также в иных днях - рабочих, банковских и т.п. В последнем случае из периода исчисления срока исключаются выходные и праздничные, т.е. нерабочие, дни. Относительные гражданско-правовые сроки определяются указанием на событие, которое должно неизбежно наступить, но заранее точно неизвестно когда. В этой связи, показательным на практике является пример заключения предварительных договоров аренды недвижимого имущества с условием о том, что основной договор аренды будет заключен с момента государственной регистрации перехода на арендодателя права собственности на недвижимое имущество. Подобное определение срока заключения основного договора противоречит положениям статьи.

В ГК РФ упоминаются различные виды сроков, вся совокупность которых может быть условно разделена на три вида: правообразующие сроки, т.е. сроки, влекущие возникновение правоотношений (прав и обязанностей) (например, возникновение полной дееспособности с 18-ти лет, открытие наследства с даты смерти наследодателя, возникновение права собственности с даты заключения договора и др.), правоизменяющие сроки, т.е. сроки, которые влекут изменение правоотношений (отдельных прав и обязанностей) (например, заключение брачного договора изменяет режим общей совместной собственности супругов) и правопрекращающие (правопогашающие) сроки, т.е. сроки, которые влекут прекращение правоотношения (отдельных прав и обязанностей) (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 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), 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 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 РФ «О защите прав потребителей»); срок годности товара, который представляет собой период времени, по истечении которого товар (работа) считается непригодным для использования по назначению.

По назначению сроков в процессе реализации субъективных прав и обязанностей различают: сроки осуществления гражданских прав, сроки исполнения гражданско-правовых обязанностей и сроки защиты гражданских прав. Срок осуществления – это срок, в течение которого управомоченное лицо вправе совершать какие-либо действия по реализации своего субъективного права. Этот срок, в свою очередь, делится на сроки существования и сроки прекращения субъективного права. Под сроком существования понимаются пределы действия самого права во времени, а, следовательно, и возможность его осуществления (например, в течение 70-ти лет после смерти автора действуют исключительные авторские права для его наследников). О сроках прекращения субъективного права говорилось выше. В отличие от сроков защиты прав, пресекательные сроки определяют продолжительность этих субъективных прав. По истечении пресекательного срока субъективное право прекращается (например, срок принятия наследства).

Сроки исполнения гражданско-правовых обязанностей – это сроки, в течение которых лицо должно совершить действия, составляющие содержание его обязанности. Наступление срока исполнения обязанности является в то же время началом срока осуществления прав для другой стороны. Эти сроки широко применяются в договорных отношениях. Для сроков исполнения обязанностей, особенно при дящихся правоотношениях, характерно то, что во многих случаях, наряду с общими сроками исполнения устанавливаются и частные сроки (например, периоды поставки товара в договоре поставки; сроки выполнения отдельных этапов работ в договоре строительного подряда).

К срокам защиты гражданских прав относятся претензионные, гарантийные и сроки исковой давности. Претензионными называются сроки, в течение которых управомоченное лицо должно до обращения в суд предъявить претензию к обязанному лицу о добровольном восстановлении нарушенного права (например, ст. 797 ГК РФ). Претензионный порядок при разрешении спора является обязательным в случаях, если: 1) в своем соглашении стороны установили этот порядок как обязательный и 2) такой порядок предусмотрен законом. ГК РФ, другие кодексы и федеральные законы предусматривают обязательный претензионный порядок при рассмотрении следующих споров:

- Споры о взыскании обязательных платежей и санкций;
- Споры о взыскании недоимки по налогам с физических лиц;
- Споры о взыскании налоговых санкций (штрафов, пеней) с физических лиц, а также с юридических лиц (если внесудебный порядок не допускается);
- Споры о взыскании таможенных платежей, специальных, антидемпинговых, компенсационных пошлин, процентов и пеней;
- Споры по обжалованию решений (требований, актов) налогового органа;
- Споры по обжалованию решения об отказе в государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;
- Споры при заключении договора в обязательном порядке;
- Споры при изменении, расторжении договора;
- Споры при расторжении договора аренды;
- Споры при расторжении договора найма, о выселении;
- Споры при изменении, расторжении соглашения об уплате алиментов;
- Споры о расторжении договора банковского счета;
- Споры о защите прав потребителей финансовых услуг;
- Споры при заключении государственного или муниципального контракта;
- Споры при заключении договора поставки для государственных или муниципальных нужд;
- Споры о выплатах по договору ОСАГО;

- Споры о назначении обеспечения по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев и профзаболеваний;
- Споры, вытекающие из грузоперевозок;
- Споры, вытекающие из авиаперевозок груза, почты;
- Споры, вытекающие из ж/д перевозок груза;
- Споры, вытекающие из перевозок пассажиров, груза автотранспортом;
- Споры, вытекающие из-за перевозок груза морским транспортом;
- Споры, вытекающие из перевозок внутренним водным транспортом;
- Споры, вытекающие из договора транспортной экспедиции (претензии экспедитору);
- Споры, вытекающие из договора перевалки груза;
- Споры, вытекающие из договора об оказании услуг связи;
- Споры о качестве туристского продукта (претензии туроператору);
- Споры о нарушении исключительных прав (см. изъятия);
- Споры о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования непрерывно в течение 3 лет;
- Споры в сфере стандартизации об отклонении проекта предварительного национального стандарта;
- Споры в области физической культуры и спорта;
- Разногласия в отношении цены на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя.

О гарантийных сроках мы говорили ранее, а сроки исковой давности будут рассмотрены ниже.

В ГК РФ упоминается также понятие «разумный срок», например, в случае не предъявления требования кредитором требования об исполнении обязательства (п. 2 ст. 314 ГК РФ). 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, поэтому для полного понимания данной темы, студентам необходимо познакомиться с порядком исчисления сроков. Статья 191 ГК РФ посвящена моменту начала течения срока, определенного периодом времени. Таковым является следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало. Строго формально обозначенное правило имеет значение лишь для тех сроков, которые установлены в днях, неделях, месяцах и годах. О начале течения сроков, которые определяются в часах, минутах, законодатель в данной статье не упоминает. Однако при установлении для гражданско-правовых целей периода времени в часах или минутах начало этих сроков также может быть исчислено в силу аналогии закона (ст. 6 ГК РФ) по правилу комментируемой статьи.

Срок, определенный годами, прекращается в соответствующие месяц и число последнего года срока. Например: двухгодичный срок действия договора, заключенного 22 июня 2018 г., истекает 22 июня 2020 г. Обозначенное правило применяется и к срокам, определенным в полгода, т.е. срок действия договора, заключенного 22 июня 2018 г. на шесть месяцев, истекает 22 декабря 2018 г. Вместе с тем, необходимо иметь в виду, что в случае, если месяц окончания срока не имеет числа, соответствующего месяцу начала течения срока, применяется последний день конечного месяца. Например: срок действия договора, заключенного 31 марта 2018 г. на 11 месяцев, истекает соответственно 28 февраля 2019 г. (в последний день 11-го месяца).

В ГК РФ содержится аналогичный порядок для установления момента окончания срока, определенного кварталами года. При этом под кварталом понимается промежуток времени, равный трем месяцам, а отсчет кварталов ведется с начала года. В календарном

году четыре квартала. Обычно исчисление сроков в кварталах характерно для сферы предпринимательской или иной хозяйственной деятельности.

Установлены три специальных правила для окончания срока, исчисляемого месяцами: 1) этот срок истекает в соответствующее число последнего месяца срока; 2) срок, определенный в полмесяца, приравнивается к 15 дням; 3) при окончании срока в месяц без указания на конкретное его число, он истекает в последний день этого месяца. Эти правила могут детализироваться и конкретизироваться судебной и судебно-арбитражной практикой.

Срок, исчисляемый неделями, истекает в соответствующий день последней недели срока. К примеру, двухнедельный срок, календарной датой начала которого определена среда 3-го числа, истекает в среду последней недели срока - 17-го числа.

Статья 193 ГК РФ устанавливает специальное правило для исчисления момента окончания срока применительно к ситуации, когда такое окончание приходится на нерабочий день. В отличие от предыдущей статьи, ст. 193 ГК РФ по сфере своего применения является более широкой, поскольку распространяется на все подобные случаи окончания сроков, в том числе, она действует и тогда, когда сроки определяются календарной датой. Данное правило исчисления момента окончания срока подлежит применению независимо от того, как определяется срок - календарной датой или истечением периода времени и включаются ли в срок, исчисляемый днями, нерабочие дни. Статья 193 ГК РФ может быть применена и совместно со ст. 192 ГК РФ. Например, если срок исчисляется неделями, то момент его окончания определяется по п. 4 ст. 192 ГК РФ, а если последний день этого срока приходится на нерабочий день, то подлежит применению и ст. 193 ГК РФ. Окончание срока, приходящегося на нерабочий день, происходит в следующий за ним ближайший рабочий день. Представляется, что в силу положения об аналогии закона (ст. 6 ГК РФ), обозначенное правило ст. 193 ГК РФ применимо и для тех сроков, которые установлены в часах (окончание срока, приходящегося на нерабочий час). Нерабочими признаются выходные дни, а также нерабочие праздничные дни. Хотя в ГК РФ и нет прямого упоминания об этом, но для установления выходных и нерабочих праздничных дней обычно используются соответствующие предписания трудового законодательства. В данной ситуации в структуру гражданско-правового предписания включены указанные положения трудового законодательства, т.е. гражданско-правовая норма сформирована «на стыке» гражданского и трудового права.

В гражданском законодательстве также содержатся нормы о порядке совершения действий в последний день срока. Если срок установлен для совершения какого-либо действия, по общему правилу, оно должно быть выполнено до 24 часов последнего дня срока. Например, действие по уплате платежей за коммунальные услуги, срок которого установлен до 25-го числа месяца, следующего за расчетным, считается выполненным своевременно до 24 часов обозначенного крайнего числа указанного месяца. Однако, при этом, следует иметь в виду, что если данное действие совершается в какой-либо организации (в частности, указанный платеж производится непосредственно в жилищно-коммунальной организации, в кредитной организации и пр.), то срок его возможного осуществления истекает по окончании последнего часа работы такой организации. Причем, здесь важен не последний час работы организации вообще, а именно последний час осуществления соответствующих операций (платежей и пр.). Следовательно, в рассматриваемом случае имеет юридическое значение как режим работы соответствующей организации, так и в его рамках конкретное время осуществления тех или иных действий. Письменные заявления и извещения, сданные в организацию связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, считаются сделанными в срок.

Завершение данной темы рекомендуется изучением вопроса, связанного с институтом исковой давности. Исковой давностью признается срок для защиты нарушенного права именно в судебном порядке. Таким образом, исковая давность – это, в первую очередь, срок судебной защиты. В этот период - период течения срока исковой давности лицо,

субъективное право которого нарушено, имеет возможность судебной защиты своего права. С другой стороны, истечение срока исковой давности само по себе не прекращает право на судебную защиту. Право на предъявление иска может быть реализовано и за пределами срока исковой давности, хотя защита в таком случае не носит уже абсолютный (стабильный) характер, - можно обратиться в суд, но, при этом, возможен и отказ в иске. Нужно обратить внимание и на то, что само нарушенное право, зачастую, сохраняется и за пределами срока исковой давности, что, в частности, следует из содержания ст. 206 ГК РФ. Этот срок также имеет значение и для решения вопросов защиты субъективных гражданских прав во внесудебном порядке. В частности, он должен приниматься во внимание в рамках применения различных процедур, предусмотренных законом, - например, процедуры медиации, что вытекает из содержания ст. 202 ГК РФ о приостановлении течения срока исковой давности.

В гражданском законодательстве содержится нормативное определение понятия исковой давности. В частности, в ст. 195 ГК РФ говорится, что исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено. Следует обратить внимание, что различают два понятия иска: в материальном и процессуальном смысле. Возможность принудительного осуществления нарушенного субъективного гражданского права называется правом на иск в материальном смысле. В процессуальном смысле - это право обратиться в суд за защитой нарушенного субъективного права или охраняемого законом интереса. Срок исковой давности связан с правом на иск в материальном смысле, право же обратиться в суд сроком не ограничивается (ст. 199 ГК РФ).

Юридическая конструкция исковой давности, предусмотренная в гл. 12 ГК РФ, включает в себя следующие основные элементы: определение исковой давности, установление ее продолжительности и видовых характеристик, порядок нормативного закрепления этого срока, порядок исчисления срока исковой давности, процедура его применения, исключения применения исковой давности (ст. 208 ГК РФ - перечень требований, к которым исковая давность не применяется). Практически, все нормы об исковой давности, в том числе, естественно, и норма ст. 195 ГК РФ, носят императивный характер. Так, длительность срока исковой давности и порядок его исчисления не могут быть изменены соглашением сторон. Соответственно, исковую давность можно охарактеризовать как императивно установленный срок. Вместе с тем, содержание ст. 203 ГК РФ указывает на, практически, единственный случай, когда собственное волеизъявление обязанной стороны спорного правоотношения, либо обеих сторон совместно в форме действий (согласованных действий), свидетельствующих о признании долга, оказывает влияние на течение срока исковой давности (ее перерыв).

Исковую давность следует отличать от иных гражданско-правовых сроков смежного характера, которые также установлены в целях обеспечения стабильности гражданского оборота, охраны, в том числе, и защиты, гражданских прав. Речь идет, прежде всего, о приобретательной давности, претензионных и пресекательных сроках.

Существует два вида срока исковой давности: общий и специальный. По общему правилу, срок исковой давности устанавливается в три года с момента, определенного по правилам ст. 200 ГК РФ о начале течения исковой давности. Обозначенный трехгодичный общий срок исковой давности распространяется на большинство требований участников гражданского оборота. Он применяется в рамках гражданско-правовой защиты, за исключением тех случаев, когда закон устанавливает вторую разновидность сроков исковой давности - специальные сроки исковой давности. Срок исковой давности не может превышать 10 лет со дня нарушения права, для защиты которого этот срок установлен. Иными словами, законодатель, в целях обеспечения стабильности гражданского оборота, предусмотрел новое дополнительное временное ограничение срока исковой давности - максимально возможную продолжительность срока исковой давности. Подобное ограничение можно встретить и в актах международного права - например, в ст. 7 Конвенции о гражданско-правовой

ответственности за коррупцию ETS N 174 (Страсбург, 4 ноября 1999 г.). Рассматриваемое правовое ограничение имеет двоякое значение. Во-первых, оно указывает на максимально возможную продолжительность специальных сроков исковой давности, в данном случае более длительных в сравнении с общим сроком исковой давности. Получается, что законодатель в перспективе, не меняя п. 2 ст. 196 ГК РФ, не может определить специальный срок исковой давности, превышающий 10 лет со дня нарушения права, для защиты которого этот срок установлен. В этом состоит правотворческое значение п. 2 ст. 196 ГК РФ. Во-вторых, с момента реального нарушения права и до дня, когда, в силу ст. 200 ГК РФ, начинается течение срока исковой давности, может пройти довольно длительный период времени, равный, например, и 20, и 30 годам. Такое возможно, так как, по общему правилу, начало течения срока исковой давности устанавливается по субъективному критерию. Скажем, лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего субъективного права и о том, кто является надлежащим ответчиком по иску о защите этого права, в 2020 г., а само право было нарушено еще в 2000 г. В подобных случаях не только затрудняется защита субъективного права, но и применение защитных механизмов может повлечь постоянную и, в известной мере, непрогнозируемую динамику уже сложившейся за относительно длительный период системы правоотношений, в том числе, и правоотношений собственности. Соответственно, законодательное уточнение максимальной продолжительности срока исковой давности является вполне справедливым, поскольку служит формированию разумного баланса между интересами сторон спорного правоотношения и, тем самым, обеспечивает необходимую стабильность в гражданско-правовой сфере. Здесь уже проявляется правореализационное значение п. 2 ст. 196 ГК РФ. Таким образом, получается, что исковая давность начинает течь по правилам ст. 200 ГК РФ, а ее продолжительность определяется по правилам ст. ст. 196, 197 ГК РФ. Однако в любом случае продолжительность срока исковой давности не может превышать 10 лет со дня нарушения права, для защиты которого этот срок установлен. Следовательно, если со дня нарушения права прошло более 10 лет, а с момента начала течения срока исковой давности, определенного по правилам ст. 200 ГК РФ, общий или соответствующий специальный срок еще не истек, то для цели применения исковой давности нужно считать по п. 2 ст. 196 ГК РФ, что срок исковой давности уже истек.

Специальные сроки исковой давности (ст. 197 ГК РФ) могут быть двух разновидностей - как обычно, сокращенными, так и реже - более длительными по сравнению с общим сроком, закрепленным в ст. 196 ГК РФ. Например, срок исковой давности по требованиям, вытекающим из перевозки груза, устанавливается в один год с момента, определяемого в соответствии с транспортными уставами и кодексами (п. 3 ст. 797 ГК РФ). Так, согласно ст. 42 Устава автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта, срок исковой давности по требованиям, вытекающим из договоров перевозок, договоров фрахтования, составляет один год. Срок исковой давности по требованиям, вытекающим из договоров перевозок, договоров фрахтования, составляет один год. Указанный срок исчисляется со дня наступления события, послужившего основанием для предъявления претензии или иска, в том числе, в отношении:

- 1) возмещения ущерба, причиненного недостатками, повреждением (порчей) багажа, груза, со дня выдачи багажа, груза;
- 2) возмещения ущерба, причиненного утратой багажа, со дня признания багажа утраченным;
- 3) возмещения ущерба, причиненного утратой груза, со дня признания груза утраченным;
- 4) просрочки доставки багажа, груза со дня выдачи багажа, груза.

Специальные сроки исковой давности установлены также, в частности, для: иска о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности (п. 2 ст. 181 ГК РФ); иска о ненадлежащем качестве работы, выполненной по договору подряда (ст. 725 ГК РФ); требований, вытекающих из договора имущественного страхования, за исключением договора страхования риска ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц (п. 1 ст. 966 ГК РФ). К специальным давностным срокам применимы те же правила и тот же порядок исчисления, что и для общего срока, в том числе, п. 2 ст. 196 ГК РФ, если законом не установлено иное. Таким образом, по общему правилу, специальные сроки исковой давности также не могут превышать 10 лет с момента нарушения права, для защиты которого соответствующий срок установлен.

Пропуск срока исковой давности не является основанием для отказа суда в принятии к рассмотрению заявленных требований. Иными словами, в этой части с процессуальных позиций правовых последствий нет. Таким образом, реализация права на судебное рассмотрение спора (права на судебную защиту) не связана с истечением давностных сроков. Однако в случае такого истечения право на непосредственное удовлетворение иска зависит, в первую очередь, от того, сделано ли заинтересованной стороной спора заявление о применении срока исковой давности.

В ст. 199 ГК РФ также определены два вида правовых последствий истечения срока исковой давности. Во-первых, правовым последствием такого истечения при соблюдении иных обозначенных выше условий является возникновение основания для вынесения судом решения об отказе в иске. Речь идет именно об основании для вынесения подобного решения, т.е. оно может и не последовать, если, например, суд, как отмечено выше, восстановит срок исковой давности. Во-вторых, другим последствием является запрет на односторонние действия, которые направлены на осуществление права, для защиты которого истек срок исковой давности. Причем, запрещены такие действия, которые отвечают двум параметрам: 1) это действия одностороннего характера, совершаемые лишь одной стороной спорного правоотношения; 2) они направлены непосредственно на осуществление права, но, в то же время, в указанный период разрешены действия, имеющие целью исполнение соответствующей обязанности (ст. 206 ГК РФ). Открытый перечень подобных действий приведен в новом п. 3, которым дополнена комментируемая статья ст. 199 ГК РФ). К ним, в частности, относятся зачет, безакцептное списание денежных средств, обращение взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке и т.п.

В статье 200 ГК РФ содержатся общие правила, по которым определяется начало течения срока исковой давности. При этом традиционно сформулированы два вида критериев, по которым устанавливается данное начало, - субъективный и объективный. В п. 1 данной статьи закрепляется общее правило определения начала течения срока исковой давности по субъективному критерию. Указанное правило может быть изменено федеральным законом.

Действующее гражданское законодательство допускает два случая изменения общего течения срока исковой давности - его приостановление (ст. 202 ГК РФ) и перерыв (ст. 203 ГК РФ). В п. 1 ст. 202 ГК РФ перечислены четыре вида обстоятельств, которые выступают в качестве оснований приостановления течения срока исковой давности. Объединяет все эти основания то, что по своей правовой природе они являются юридическими фактами, причем, зачастую, длящимися во времени, а их возникновение или продолжение существования служит определенным препятствием для предъявления иска о защите субъективных прав, либо существенно затрудняет эту юридическую процедуру. При решении вопросов приостановления течения срока исковой давности в судебном порядке рассматриваемые основания должны быть подтверждены соответствующими доказательствами. К указанным основаниям закон, в частности, причисляет случаи:

1) непреодолимой силы, т.е. чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства. Это ситуации, которые нельзя предвидеть или предотвратить разного рода

разумными мерами. К ним обычно относятся стихийные бедствия (ураганы, наводнения, землетрясения, пожары и пр.), эпидемии, а также военные действия, беспорядки, забастовки и другие обстоятельства, отвечающие двум обозначенным признакам (чрезвычайность и непредотвратимость при данных условиях) и не подконтрольные сторонам спорного правоотношения;

2) если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил Российской Федерации, переведенных на военное положение;

3) в силу установленной на основании закона Правительством Российской Федерации отсрочки исполнения обязательств (мораторий);

4) в силу приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующих соответствующее отношение.

В ГК сформулировано обязательное условие приостановления течения срока исковой давности. Перечисленные ранее обстоятельства приостанавливают течение срока исковой давности только тогда, когда они возникли или продолжали существовать в последние шесть месяцев срока исковой давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев - в течение срока исковой давности. Вместе с тем, данное условие, как следует из содержания п. 2 ст. 202 ГК РФ, не распространяется на случаи приостановления течения срока исковой давности, связанные с применением процедур разрешения спора во внесудебном порядке (п. 3 ст. 202 ГК РФ). Действующим гражданским законодательством внесены корректировки, связанные с развитием внесудебных процедур урегулирования споров. Теперь законодателем в п. 3 ст. 202 ГК РФ использована общая конструкция процедуры разрешения спора во внесудебном порядке с обозначением в открытом перечне обычно встречающихся на практике типичных таких процедур - процедура медиации, посредничество, административная процедура и пр. Определены правовые последствия приостановления течения срока исковой давности. В случае возникновения или продолжения существования обстоятельств, указанных в п. 1 ст. 202 ГК РФ, при соблюдении условия п. 2 ст. 202 ГК РФ, а также со дня начала процедуры разрешения спора во внесудебном порядке (п. 3 ст. 202 ГК РФ), течение срока исковой давности приостанавливается, т.е. он не течет. Однако впоследствии, со дня отпадения указанного обстоятельства (его прекращения), по истечении сроков проведения соответствующей процедуры разрешения спора во внесудебном порядке, обозначенных в п. 3 ст. 202 ГК РФ, течение срока исковой давности продолжается.

От предыдущей ситуации с приостановлением течения срока исковой давности (ст. 202 ГК РФ) перерыв отличается по двум правовым параметрам - основаниям и правовым последствиям. На сегодня единственным основанием для перерыва течения срока исковой давности является совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга. К таким действиям, совершение которых должно быть подтверждено необходимыми доказательствами, в частности, можно отнести: частичную уплату основной суммы долга или соответствующих процентов, обращение к кредитору с просьбой об отсрочке, полное или частичное письменное признание претензии об уплате основного долга. По характеристике своих правовых последствий перерыв течения срока исковой давности, в отличие от приостановления, означает полное прекращение течения этого срока. Поэтому после совершения обязанным лицом отмеченных выше действий начинает течь новый срок исковой давности. Соответственно, время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок, как это наблюдается при приостановлении давностного срока.

Особого внимания заслуживает рассмотрение вопроса, связанного с течением срока исковой давности при защите нарушенного права в судебном порядке. Общее правило (п. 1 ст. 204 ГК РФ) состоит в том, что пока осуществляется судебная защита нарушенного права, срок исковой давности не течет вообще. Началом осуществления судебной защиты признается день обращения в суд в установленном порядке за защитой нарушенного права. Данный установленный порядок определяется в соответствии с процессуальным законодательством. Так, в рамках искового производства в гражданском процессе

процедура предъявления иска регламентируется главой 12 ГПК РФ, а в рамках искового производства в арбитражном процессе - главой 13 АПК РФ. Исковая давность не течет на протяжении всего времени судебной защиты, вплоть до вступления судебного акта, которым заканчивается процесс, в законную силу. К этому периоду может быть отнесено время рассмотрения заявленного требования в рамках не только первой, но и апелляционной, а также кассационной и надзорной инстанции.

Определяются гражданско-правовые последствия в части течения срока исковой давности для случая оставления иска без рассмотрения. В судах общей юрисдикции, в рамках гражданского процесса, основания, порядок и процессуальные последствия оставления заявления без рассмотрения определены в гл. 19 ГПК РФ. При этом, согласно п. 1 ст. 223 ГПК РФ, производство по делу заканчивается определением суда. Аналогичные правила предусмотрены для арбитражного процесса в гл. 17 АПК РФ. В п. 3 статьи 204 ГК РФ содержится правило об увеличении после оставления иска без рассмотрения неистекшей части срока исковой давности. Если такая часть данного срока составляет менее шести месяцев, то она увеличивается до шести месяцев. Однако здесь же установлено исключение из этого правила. Указанное увеличение не происходит в случаях, когда основанием оставления иска без рассмотрения послужили действия (бездействие) самого истца. В частности, к числу таких оснований нужно отнести ситуацию, когда истцом не соблюден претензионный или иной досудебный порядок урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом или договором (п. 1 ст. 148 АПК РФ).

При изучении данной темы очень важно разобраться в вопросе, связанным с восстановлением срока исковой давности. Определенные законом условия образуют гражданско-правовые основы механизма восстановления срока исковой давности. К указанным условиям отнесены: правило о судебном порядке восстановления срока исковой давности; такое восстановление возможно только в отношении физических лиц; должны иметь место подтвержденные надлежащими доказательствами исключительные случаи пропуска срока исковой давности. В свою очередь, эта исключительность обусловлена судебным признанием уважительности причины пропуска истцом срока исковой давности.

Завершается изучение темы вопросом о том, на какие требования исковая давность не распространяется вообще. Следует помнить, что перечень этих требований является открытым и может быть дополнен иными федеральными 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 или здоровью гражданина. Однако требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошлое время не более, чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска, за исключением случаев, предусмотренных Федеральным законом от 6 марта 2006 года № 35-ФЗ «О противодействии терроризму»; требования собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения (статья 304); другие требования в случаях, установленных законом.

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие, значение и виды сроков в гражданском праве; порядок исчисления сроков; порядок течения срока исковой давности при защите нарушенного права в судебном порядке; порядок применения исковой давности к дополнительным требованиям; перечень требований, на которые исковая давность не распространяется;

уметь: определять специфику отдельных видов сроков; устанавливать день начала течения срока исковой давности;

владеть: навыками применения отдельных сроков; навыками применения срока исковой давности при ее приостановлении и перерыве; навыками восстановления срока исковой давности.

К теме «Осуществление гражданских прав и исполнение гражданских обязанностей»:

Изучение данной темы следует начинать с уяснения ст. 9 ГК РФ, которая указывает, что граждане и юридические лица имеют право осуществлять принадлежащие им права. Эта процедура требует соблюдения следующих условий: 1. Лицо имеет усмотрение на осуществление субъективных гражданских прав, т.е. волю и интерес; 2. Субъективное гражданское право должно соответствовать закону (нельзя совершить то, что противоречит закону) (например, мы хотим продать аудиторию университета. Есть ли у нас для этого установленное законом субъективное гражданское право? Нет. Потому что у нас нет титула собственности, и, действуя по совершению сделки, реализуя субъективное гражданское право, мы реализуем его в противоречии с действующим законодательством); 3. Субъективное гражданское право должно основываться на принципе добросовестности. п. 3 ст. 1 ГК РФ определяет, что гражданин и юридическое лицо при осуществлении гражданских прав должны действовать добросовестно (не извлекать преимуществ из своего правового положения). Таким образом, под осуществлением гражданских прав следует понимать реализацию управомоченным лицом возможностей, составляющих содержание принадлежащего ему субъективного гражданского права.

Осуществление гражданских прав должно происходить в соответствии с принципами гражданского права, изложенными в первой теме пособия. Наиболее непосредственное значение имеют принципы: 1) соблюдение законов и основ нравственности; 2) осуществление прав по своему усмотрению; 3) разумность и добросовестность; 4) осуществление гражданских прав в соответствии с их назначением.

Выделяют следующие способы осуществления гражданских прав: активные действия носителя права; воздержание от действия (пассивное поведение); воспрепятствование действовать другим лицам; получение исполнения от обязанных лиц; обращение к компетентным органам за защитой нарушенных прав. Все способы можно подразделить на фактические (например, пользование имуществом) и юридические (например, заключение сделок).

Гражданские права могут осуществляться как действиями самого управомоченного лица, так и третьих лиц, как непосредственно, так и через представителей.

Различают границы гражданского права и пределы осуществления гражданского права. Границы гражданского права – это возможности, предоставляемые управомоченному лицу и определяемые сроками, пространством, кругом объектов, их количеством и размером. Пределы осуществления гражданского права – это способы, формы реализации возможностей, определяемые смыслом и назначением субъективного гражданского права.

Если гражданин или юридическое лицо вышли за пределы осуществления гражданских прав, то они нарушили условие о пределе осуществления гражданского права. Предел связан с мерой возможного поведения управомоченного лица. Лицо не может отказаться от своих прав, если это не установлено законом (например, мы можем отказаться от права собственности, согласно ст. 236 ГК РФ, но необходимо соблюсти определенную процедуру).

Теория субъективных гражданских прав выделяет три стадии реализации субъективных гражданских прав:

1. Правомерная реализация субъективных гражданских прав именуется осуществлением субъективных гражданских прав;
2. Охрана субъективных гражданских прав. Это ситуация, при которой имеется угроза нарушения субъективных гражданских прав;

3. Защита субъективных гражданских прав. Это ситуация, при которой субъективное гражданское право нарушено и необходимо его восстановление.

Ст. 10 ГК РФ определяет в качестве пределов осуществления гражданских прав: а) добросовестность участников гражданских правоотношений; б) разумность их действий. При этом добросовестность и разумность предполагается.

При нарушении управомоченным лицом пределов осуществления гражданского права говорят о злоупотреблении правом. Ст. 10 ГК РФ выделяет следующие формы злоупотребления гражданскими правами:

1. Действие с намерением причинить вред другому лицу (шикана) – это правонарушение, которое влечет возмещение убытков, если иное не установлено нормой права (например, если соседи по смежным земельным участкам периодически нарушают границу этого смежного участка и передвигают забор на разные расстояния от установленной границы в пределах документов, то в этом случае такое действие будет рассматриваться как шикана, и за такое действие может быть установлено возмещение убытков).

2. Действие в обход закона с противоправной целью. ГК РФ впервые вводит эту форму, и она не определяется в нем. В доктрине существуют следующие точки зрения по этому вопросу: а) это вид злоупотребления с намерением причинить ущерб публичным интересам (например: сторона намеренно изменяет условия договора аренды земельного участка в части его целевого использования, скажем, земля сельскохозяйственного назначения используется под строительство коттеджей); б) связана с подходами судебной практики, где обход закона может выражаться в изменении разрешенного использования земельного участка, в отсутствии процедуры перевода жилого помещения в нежилое, отсутствие разрешения на строительство и т.д.; в) иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав. Это неправомерные действия, которые могут выражаться в подаче иска с целью уклонения от осуществления субъективных гражданских прав; г) ограничение конкуренции на монопольном рынке. Это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность воздействовать на обращение товаров на соответствующем товарном рынке (см. Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»); д) злоупотребление доминирующим положением на рынке. Ст. 5 ФЗ «О защите конкуренции» дает понятие доминирующего положения. Доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее, чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам,

возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов, либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Правовая природа злоупотребления - это вид гражданского правонарушения. Общим последствием злоупотребления правом является отказ в защите такого права. Вместе с тем, законодательство устанавливает ряд случаев лишения лица ненадлежаще осуществляемых прав (ст. 30 ГК РФ – ограничение дееспособности; ст. 241 ГК РФ – принудительный выкуп животных и т.д.).

Различают понятия охраны и защиты гражданских прав. Охрана существует постоянно и направлена на обеспечение осуществления права, на предупреждение его нарушения. Защита необходима при нарушении или угрозе нарушения права. В соответствии со ст. 12 ГК РФ, существуют следующие способы защиты гражданских прав: признание права; восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки; признание недействительным решения собрания; признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; самозащита права; присуждение к исполнению обязанности в натуре; возмещение убытков; взыскание неустойки; компенсация морального вреда; прекращение или изменение правоотношения; неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону; иные способы, предусмотренные законом.

Особое внимание студенты должны уделить изучению вопроса, связанного с таким способом защиты гражданских прав, как возмещение убытков, поскольку именно этот способ широко используется в гражданских правоотношениях при защите нарушенных прав. Для лучшего усвоения данного вопроса следует обратиться к ст. 15 ГК РФ. Под убытками понимается денежная оценка причиненного вреда. Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения убытков, а именно: расходов, которые лицо, чье право нарушено, понесло или должно будет понести для восстановления нарушенного права, а также утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб); неполученных доходов, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Студенты должны усвоить порядок защиты гражданских прав, который может быть общим, специальным и исключительным.

В общем (судебном) порядке защита гражданских прав осуществляется судами. В соответствии с Федеральным законом от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», в Российской Федерации действуют федеральные суды, конституционные (уставные) суды и мировые судьи субъектов Российской Федерации, составляющие судебную систему Российской Федерации. К федеральным судам относятся: Конституционный Суд Российской Федерации; Верховный Суд Российской Федерации; кассационные суды общей юрисдикции, апелляционные суды общей юрисдикции, верховные суды республик, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды, составляющие систему федеральных судов общей юрисдикции; арбитражные суды округов, арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов Российской Федерации и специализированные арбитражные суды, составляющие систему федеральных арбитражных судов. К судам субъектов Российской Федерации относятся: конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации, мировые судьи, являющиеся судьями общей юрисдикции субъектов Российской Федерации.

В специальном (административном) порядке защита гражданских прав осуществляется в случаях, прямо предусмотренных законом, при этом решение, принятое в административном порядке, может быть оспорено в суде (п. 2 ст. 11 ГК РФ).

Исключительный порядок – это самозащита. Под самозащитой понимаются меры, которые вправе применить лицо для защиты своих гражданских прав без обращения к компетентным органам. Самозащита может проявляться в следующих действиях носителя права: 1. Применение силы: а) необходимая оборона (ст. 1066 ГК РФ); б) крайняя необходимость (ст. 1067 ГК РФ); 2. Обращение к обязанному лицу, т.е. предъявление претензии, рекламации (от лат. «reclamation» – громкое возражение, неодобрение) (претензионный порядок разрешения споров)¹; 3. Совершение действий, не выполненных должником за счет последнего (например, при нарушении арендодателем обязанности произвести капитальный ремонт – ч. 3 п. 1 ст. 616 ГК РФ); 4. Поручение выполнения работы, не сделанной должником, другому лицу за счет должника (п. 3 ст. 715 ГК РФ); 5. Одностороннее расторжение договора по предусмотренным в нем основаниям; 6. Меры оперативного воздействия, т.е. юридические средства, создающие для должника неблагоприятные последствия, понуждающие к выполнению обязанностей: а) отказ совершить определенные действия в интересах неисправного контрагента (отказ от оплаты, от передачи вещи и т.п.); б) право удержания имущества, принадлежащего другой стороне, до выполнения им соответствующих обязанностей (ст. 712 ГК РФ).

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие, принципы и способы осуществления гражданских прав; пределы осуществления гражданских прав;

уметь: разграничивать пределы осуществления гражданских прав и границы гражданского права; проводить разграничение способов защиты нарушенных гражданских прав; разграничивать понятия охраны и защиты гражданских прав;

владеть: навыками защиты гражданских прав.

К теме «Вещные права»:

Вещные права составляют основу гражданско-правового регулирования имущественных отношений, Римскому праву было известно деление исков на вещные и личные. Юрист Гай определял, что личный иск бывает тогда, когда ответчик должен передать, сделать или предоставить что-либо. Вещный иск имеет место тогда, когда мы заявляем, что физическая вещь наша или поднимаем спор о том, что мы имеем какое-либо право на вещь (пользование, проход, постройка и др.). Впоследствии эта классификация легла в основу подразделения субъективных гражданских прав на вещные и обязательственные в странах континентальной Европы. В странах англо-саксонской системы такое деление не проводится. Начинать изучение данной темы рекомендуется с уяснения общей характеристики вещных прав. Действующее гражданское законодательство не дает определения вещного права и не содержит общих положений о вещных правах. В Проекте Федерального закона № 47538-6 от 27 апреля 2014 года «О внесении изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации, отдельные законодательные акты Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации» (О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации) (далее – Проект изменений в ГК РФ) предлагается предусмотреть статью «Понятие вещного права», где определить его следующим образом: «Вещное право предоставляет лицу непосредственное господство над вещью и является основанием осуществления вместе или по отдельности правомочий владения, пользования и распоряжения ею в пределах, установленных настоящим кодексом». Вещные права составляют самостоятельную разновидность субъективных гражданских прав, которые представляют собой обеспеченные законом и охраняемые государством

¹ Подробнее о соблюдении претензионного порядка разрешения споров см. материал к теме 12.

меру возможного поведения субъекта в отношении определенной вещи. Отграничивая вещные права от обязательственных прав, выделяют, преимущественно, два основных различия: объект и характер правоотношения, его содержание. Объектом вещного права всегда является вещь, в то время, как обязательственное правоотношение имеет своим объектом действие. Вещное право закрепляет связь субъекта с вещью, обязательственное право закрепляет связь субъектов (кредитора и должника). Кроме того, вещное право носит абсолютный характер и подлежит защите со стороны неопределенного круга лиц. Обязательственные права в своем большинстве являются правами относительными, а, значит, подлежат защите от нарушений со стороны определенного обязанного лица, либо лиц. В качестве критерия различия вещных и обязательственных правоотношений является также способ удовлетворения интересов управомоченного лица – собственное действие обладателя вещного права и требование чужих действий управомоченным лицом в обязательстве.

Относительно признаков вещного права, в соответствии со ст. 216 ГК РФ, можно говорить о двух его признаках (свойствах): 1) абсолютный характер защиты (вещное право защищается от любых нарушений) и 2) свойство следования (переход права собственности на имущество к другому лицу не является основанием для прекращения иных вещных прав на это имущество). Вместе с тем, следует помнить, что для признания того или иного субъективного права вещным, только этих признаков будет недостаточно, поэтому к числу основных признаков вещных прав можно также отнести следующие: связь субъекта с вещью, господство над ней; объектом вещного права является, как правило, индивидуально-определенная вещь; возможность субъекта вещного права удовлетворить свой интерес без посредства других лиц; обязанность иных лиц не препятствовать субъекту вещного права в осуществлении принадлежащих ему правомочий.

Содержанием вещного права является возможность совершать в отношении вещи любые действия, в которых проявляется фактическое и непосредственное господство лица над вещью. Вещное право включает в свое содержание три правомочия: владение, пользование, распоряжение, в связи с чем, важно внимательно ознакомиться с каждым из них.

Владение - это господство лица над вещью. Очень важно разделять владение как правомочие и как фактическое состояние. Собственник, обладающий правомочием, может не иметь фактического владения (например, вещь похищена). Незаконное владение также порождает юридические последствия (если похищенными деньгами расплатятся в магазине, то их виндицировать уже нельзя; вещь, приобретенная у недееспособного лица, спустя некоторое время при наличии ряда дополнительных условий перерастет в право собственности через механизм приобретательной давности и т.д.). Владение как фактическое состояние имеет очень важное юридическое значение. Владелец движимой вещи презюмируется ее собственником. Через эту презумпцию строятся правила виндикации. Для исполнения многих обязательств (в частности, аренды) требуется передача владения. В ряде правопорядков существуют правила о защите фактического владения от посягательства со стороны любых третьих лиц, в том числе, собственника. В РФ институт владельческой защиты пока отсутствует, однако, ее введение предусмотрено Проектом изменений в ГК РФ.

Пользование - это извлечение из вещи ее полезных свойств (например, на компьютере можно готовиться к экзамену или играть в игры).

Распоряжение - это возможность совершать в отношении имущества любые юридические и фактические действия (сдача в аренду, продажа и т.д.).

Важно понимать, что к триаде правомочий право собственности не сводится. Утрата отдельных или даже всех правомочий не прекращает существование принадлежности вещи (например, гражданин закладывает в ломбард ожерелье; правомочия владения, пользования и распоряжения парализованы, но собственность сохраняется). При отпадении ограничения (вернул долг) право собственности восстанавливается в прежнем

состоянии. Такое свойство именуют эластичностью права собственности. Вместе с тем, право собственности не безгранично. Пределы и ограничения осуществления права собственности устанавливаются законом. В качестве примера можно привести запрет на злоупотребление правом, в том числе, в целях ограничения конкуренции (ст. 10 ГК РФ), запрет на использование природных ресурсов способом, наносящим вред окружающей среде (п. 3 ст. 209 ГК РФ), запрет на размещение в жилых помещениях промышленных производств и др.

Важно донести до студентов, что в содержание вещных прав входят не только права (правомочия, блага), но и обязанности (обременения). «Благо» обладания имуществом и получения доходов от его использования тесно связано с «бременем» несения расходов, издержек различного рода и риска. Для лучшего усвоения вопроса, связанного с обязанностями обладателя вещного права, рекомендуется более глубокое с ними ознакомление. В праве собственности (высшем вещном праве) положительные правомочия владения, пользования и распоряжения определенным образом уравниваются негативными, неблагоприятными, но необходимыми юридическими элементами: а) бременем содержания имущества и б) риском случайной гибели (ст. ст. 210, 211 ГК РФ). Бремя и риски неминусимо и постоянно сопровождают право собственности, мотивируя осмотрительность собственника.

Бремя содержания имущества, как отмечается в юридической литературе, - это некая осознанная необходимость собственника по содержанию своего имущества, поддержанию его в надлежащем состоянии и т.д. Законодатель не случайно применил термин «несет бремя», избежав слов «несет обязанности». Известно, что всякой гражданско-правовой обязанности всегда противостоит чье-то право требовать исполнения этой обязанности. Бремя содержания имущества, следовательно, не является такой юридической обязанностью (закон не позволяет третьим лицам искать в суде принуждения собственника к фактическому исполнению бремени, если, конечно, эта обязанность не вытекает из закона, но это уже не бремя).

Риск случайной гибели или случайного повреждения имущества – также определенный минут права собственности. Если гибель вещи вызвана виновными действиями третьих лиц, ущерб возмещается причинителем вреда. Случайные гибель или повреждение имущества - т.е. независимые от воли субъектов обстоятельства.

Бремя содержания, а также риск случайной гибели вещи лежат на собственнике. Иное может быть предусмотрено законом или договором. Например, согласно ст. 616 ГК РФ, бремя содержания арендованного имущества распределяется между собственником и арендатором. Еще одним исключением можно считать правила п. 1 ст. 459 ГК РФ, предусматривающего, что риск гибели продаваемой вещи переходит в момент исполнения обязанности по передаче вещи. Дело в том, что далеко не всегда передача вещи влечет переход права собственности (недвижимость, особые условия договора купли-продажи и др.).

Завершить изучение данной темы рекомендуется видами вещных прав и их системой. Следует помнить, что относительно того, какие вещные права следует признать вещными, а какие нет, единого мнения среди отечественных исследователей нет. Среди вещных прав лиц, не являющихся собственниками, в действующем гражданском законодательстве называются; право пожизненного наследуемого владения земельным участком; право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком; сервитут; право хозяйственного ведения; право оперативного управления. Важно познакомить студентов с Проектом Федерального закона № 47538-6 от 27 апреля 2014 года «О внесении изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации, отдельные законодательные акты Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации» (О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации), который предполагает существенное расширение перечня ограниченных

вещных прав, В частности, предлагается законодательно закрепить право постоянного землевладения; право застройки; сервитут; право личного пользования; ипотеку; право приобретения чужой недвижимой вещи; право вещной выдачи; право оперативного управления и право ограниченного владения земельным участком.

О системе вещных прав речь следует вести применительно только к тем имущественным правам, которые обладают вещно-правовыми признаками, то есть, по своей сути, являются вещными. Определяя систему вещных прав, необходимо исходить из того, что всякая система представляет собой совокупность определенных элементов и связей между ними. Соответственно, взяв за основу системный подход, систему вещных прав можно определить как совокупность имущественных прав вещно-правового характера и связей между ними, которые проявляются в действиях управомоченных субъектов по отношению к объектам вещных прав, в том числе, во взаимодействиях между таким субъектом и иными участниками гражданского оборота.

Право собственности является базовым, фундаментальным и основополагающим в системе вещных прав. Именно в праве собственности экономические отношения получают юридическое выражение. Различают право собственности в объективном смысле и право собственности в субъективном смысле. Право собственности в объективном смысле – это совокупность правовых норм, закрепляющих, регулирующих и охраняющих общественные отношения по присвоению материальных благ и обеспечивающих собственнику право владения, пользования и распоряжения имуществом в пределах, установленных законом. В субъективном смысле право собственности означает право конкретного собственника по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом (ст. 209 ГК РФ). По своему содержанию право собственности является наиболее полным вещным правом по отношению к иным вещным правам. Раскрывается содержание права собственности, как указывалось ранее, через традиционную для российского права так называемую «триаду» правомочий – владение, пользование, распоряжение. Вместе с тем, следует обозначить специфические признаки, характерные для этих правомочий именно как правомочий собственника. Во-первых, собственник осуществляет принадлежащие ему правомочия по своему усмотрению, то есть он вправе совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону, иным правовым актам и не нарушающие права и интересы других лиц, в том числе, отчуждать имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, правомочия владения, пользования, распоряжения, отдавать имущество в залог, обременять его иным способом, распоряжаться им иначе. Во-вторых, мера возможного поведения собственника в отношении прилежащей ему вещи является абсолютной и от воли других лиц не зависит. Тем не менее, важно обратить внимание на то, что действия собственника относительно принадлежащей ему вещи не безграничны. Законодатель установил для собственника два ограничения: 1) его действия в отношении своей вещи не должны противоречить закону и другим нормативным актам; 2) он не должен своими действиями нарушать права и законные интересы других лиц.

В результате освоения материала студент должен:

знать: определение понятия вещных прав, права собственности в объективном и субъективном смыслах; систему и перечень вещных прав; основные характеристики и особенности вещных прав;

уметь: проводить разграничение вещных и обязательственных прав; проводить разграничения между правомочиями собственника (владения, пользования, распоряжения);

владеть: основными положениями Проекта Федерального закона № 47538-6 от 27 апреля 2014 года «О внесении изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации, отдельные законодательные акты Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации»;

Федерации» (О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации).

К теме 15 «Право частной собственности»:

В соответствии со статьей 8 Конституции Российской Федерации и п. 1 статьи 212 Гражданского кодекса Российской Федерации, в России признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Право частной собственности является одной из форм собственности в Российской Федерации. Право частной собственности охраняется законом. Каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Ей, как и всем остальным формам, уделяется довольно большое внимание, поскольку право частной собственности защищается и регулируется Конституцией РФ (ст. 35), Гражданским кодексом РФ (гл. 13), а также иными нормативно-правовыми актами. Следует отметить, что важность закрепления права частной собственности в Конституции заключается не только для утверждения новой, современной концепции прав и свобод человека, но и в том, что оно (право частной собственности) выступает в качестве правовой базы перехода к рыночной экономике, а также к свободному гражданскому обществу. Государство приняло на себя обязанность защищать частную собственность и обеспечить ей неприкосновенность.

Начать изучение данной темы рекомендуется с уяснения того, что частная собственность характеризуется принадлежностью средств производства частным лицам (физическому, либо юридическому лицу), которые дают возможность осуществлять предпринимательскую деятельность, использовать наемный труд, привлекать заемный капитал и получать прибыль.

Согласно ст. 213 ГК РФ, в собственности граждан, также, как и в собственности юридических лиц, может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое, в соответствии с законом, не может принадлежать гражданам или юридическим лицам, монопольное владение которым осуществляется государством.

Следует иметь в виду, что гражданским законодательством не ограничиваются количество и стоимость имущества, за исключением случаев, когда такие ограничения установлены в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечением обороны страны и безопасности государства.

Что касается права собственности юридических лиц, то рассмотрение этого вопроса принято начинать с обсуждения проблемы, кому принадлежит обособленное имущество юридического лица. Как известно, имущество юридического лица имеет два основных источника образования: вклады участников, учредителей, доходы от хозяйственной деятельности, а также имущество, полученное по другим допускаемым законом основаниям. С передачей имущества участниками, учредителями, закон не всегда связывает переход права собственности на переданное имущество юридическому лицу (например, имущество унитарного предприятия остается в государственной или муниципальной собственности и принадлежит унитарному предприятию на ограниченных вещных правах). Однако в большинстве случаев, передавая имущество юридическому лицу, его участники лишаются права собственности на это имущество, либо, сохраняя, при этом, право требовать возвращения переданного ими в собственность организации имущества после ее ликвидации (так называемое право на ликвидационную квоту участников хозяйственных товариществ и обществ), либо не сохраняя такого права (в общественных организациях). В этой связи, важно обратить внимание на ст. 48 ГК РФ, а также на ограничения имущественных прав участников или учредителей юридических лиц различных организационно-правовых форм (полное товарищество, товарищество на

вере, общество с ограниченной ответственностью, акционерное общество и т.д.). Юридические лица, как и граждане, могут иметь в собственности имущество для обеспечения как коммерческой, так и некоммерческой деятельности. Собственником имущества являются все коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также некоммерческие организации (за исключением учреждений, финансируемых собственником).

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие и виды права частной собственности; субъектный и объектный состав права частной собственности; источники возникновения права собственности граждан и юридических лиц; отличительные особенности правового режима права собственности граждан и юридических лиц;

уметь: характеризовать виды права частной собственности;

владеть: навыками определения различных оснований возникновения права частной собственности.

К теме «Право государственной и муниципальной собственности»:

В нашей стране государственная собственность долгое время оставалась ведущей формой собственности и имела наибольший удельный вес. В настоящее время законодательством закреплено равенство всех участников гражданских правоотношений, включая и государство. Однако государство продолжает оставаться особым субъектом права, обладая только ему присущими властными полномочиями, оно само может устанавливать правила гражданского оборота, содержание и пределы своей правоспособности, в том числе, границы и содержание права государственной собственности.

Рассматривая государственную собственность как экономическую категорию, следует обратить внимание на то, что субъект присвоения (общенародное присвоение) и субъект права государственной собственности (Российская Федерация и субъекты Российской Федерации) не совпадают. Данное несоответствие можно объяснить, в частности, тем, что хотя государство от имени своих представительных органов по своему усмотрению осуществляет полномочия собственника, однако, использование материальных ценностей, находящихся в его обладании, носит целевой характер. Право пользования, в частности, означает закрепленную за государством возможность целенаправленно извлекать из общенародных имущественных ценностей максимальную выгоду в интересах всего народа в целях удовлетворения его материальных потребностей и создания условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека.

Субъектами права государственной собственности является Российская Федерация в целом (федеральная государственная собственность), либо субъект Российской Федерации (республика, край, область, автономная область, автономный округ, города федерального значения (государственная собственность субъекта РФ)).

Приступая к изучению вопроса о системе государственных органов, юридических и физических лиц, через которую государство осуществляет полномочия собственника, необходимо обратить внимание на ряд нормативных актов, определяющих компетенцию этих органов.

Особое внимание в этой теме важно уделить вопросу, связанному с объектным составом государственной собственности. Круг объектов федеральной государственной собственности неограничен, в ней может находиться любое имущество. Круг объектов государственной собственности субъектов Федерации несколько уже, в ее состав не могут входить объекты исключительной федеральной государственной собственности. При рассмотрении этого вопроса, необходимо обратиться к Постановлению Верховного Совета РСФСР от 27 декабря 1991 г. «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». В приложении № 1 к этому постановлению выделяются объекты, составляющие исключительную государственную собственность, а также государственную казну. Следует обратить внимание на правовой статус этих объектов, объектов, отнесенных к «достоянию народов», а также на правовой режим объектов, составляющих так называемое распределенное и нераспределенное (между государственными юридическими лицами) государственное имущество. В приложении № 2 выделяются объекты, относящиеся к федеральной собственности, которые могут передаваться в государственную собственность республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга. В приложении № 3 выделены объекты, относящиеся к муниципальной собственности.

Согласно ст. 9 Конституции РФ, земля и другие природные ресурсы могут находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности. При этом действует презумпция принадлежности земли и других природных ресурсов к объектам государственной собственности, если отсутствуют какие-либо доказательства принадлежности их к иной собственности. Действующее законодательство не предусматривает возможности иметь на праве частной собственности участки недр или лесов, они являются объектом исключительной государственной собственности (леса могут быть переданы в государственную собственность субъектов Федерации) и не могут быть предметом купли-продажи, дарения, наследования, залога или отчуждения в иной форме. Ограниченный их оборот в РФ допускается путем предоставления их в пользование субъектам предпринимательской деятельности независимо от форм собственности, если они наделены таким правом. Добытые полезные ископаемые и иные ресурсы могут на условиях, оговоренных в лицензии, переходить как в государственную (муниципальную) собственность, так и в частную собственность граждан и юридических лиц. Ограниченный оборот участков лесного фонда и лесов достигается путем предоставления их гражданам и юридическим лицам на праве пользования, кроме того, граждане вправе свободно пребывать в лесном фонде и в лесах. В РФ устанавливается государственная федеральная собственность и государственная собственность субъектов Федерации на водные объекты. Муниципальная и частная собственность могут распространяться только на обособленные водные объекты.

По содержанию право государственной собственности не отличается от содержания права собственности вообще. Вместе с тем, ему присущи особенности, специфика этого права заключается в том, что Российская Федерация и, нередко, субъект Российской Федерации в законодательном порядке сами устанавливают для себя правила поведения как собственника. Конкретные органы и лица, уполномоченные государственным собственником в порядке ст. 125 ГК РФ выступать от его имени, зависят от вида тех отношений, в которых они призваны участвовать. Так, наиболее широкими полномочиями по управлению и распоряжению объектами федеральной государственной собственности располагает Правительство РФ, которое вправе делегировать свои полномочия по управлению и распоряжению государственной собственностью органам федеральной исполнительной власти, а также органам исполнительной власти субъектов РФ. Однако основную оперативную работу по управлению и распоряжению объектами федеральной государственной собственности осуществляют: специальный федеральный орган по управлению государственным имуществом и специализированное учреждение по продаже федерального имущества. Основными органами, располагающими полномочиями по управлению и распоряжению объектами государственной собственности субъектов Федерации, следует считать губернаторов (мэров, глав администраций), правительство, комитет по управлению имуществом и фонд имущества субъекта РФ.

Все государственное имущество, независимо от того, принадлежит оно РФ в целом или ее субъекту, подразделяется на 2 основные группы: а) средства соответствующего бюджета и иное государственное имущество, не закрепленное за государственными предприятиями и учреждениями (государственная казна РФ или субъекта РФ); б) имущество, закрепленное за государственными предприятиями и учреждениями. Таким образом, осуществление права публичной собственности возможно в двух формах: 1) непосредственное отправление правомочий пользования, владения и распоряжения государственным и муниципальным имуществом и 2) передача государственного или муниципального имущества в хозяйственное ведение или оперативное управление государственным или муниципальным унитарным предприятиям и учреждениям. В первом случае публичное лицо непосредственно приобретает и распоряжается имуществом (в первую очередь, казной). Во-втором – органы государственной и муниципальной власти осуществляют контроль за деятельностью унитарных предприятий и учреждений. Указанный контроль не является и не должен являться непосредственным управлением предприятиями и учреждениями. Основная функция публичного собственника – в сохранении и обеспечении рационального использования государственного и муниципального имущества.

РФ в целом или ее субъект призваны отвечать по своим обязательствам только тем имуществом, которое составляет их государственную казну. На практике иски о взыскании с государства убытков, причиненных незаконными действиями его органов или должностных лиц, предъявляются все чаще, а ответчиком по такому делу должны признаваться РФ или соответствующий субъект РФ в лице соответствующего финансового или иного управомоченного органа.

Особое внимание студенты должны уделить особенностям права государственной собственности: субъектом права собственности является само государственное образование, а управление и распоряжение принадлежащим ему на праве собственности имуществом осуществляют органы государственного управления, а также специально уполномоченные юридические и физические лица; полномочия собственника государство осуществляет, в основном, путем издания правовых актов; Российская Федерация может иметь на праве собственности любое имущество, в том числе, и изъятое из оборота, а субъекты Российской Федерации – любое имущество, за исключением имущества, отнесенного к исключительной собственности Российской Федерации (например, ядерного оружия); существуют способы приобретения права собственности, характерные только для государства: национализация, конфискация, реквизиция, иные случаи принудительного возмездного изъятия имущества, налоги и т.п.; присущее только государственной собственности основание прекращения права собственности – приватизация, то есть отчуждение имущества из государственной (а также муниципальной) собственности в собственность граждан или определенных юридических лиц в порядке, установленном законом.

Согласно Конституции РФ, муниципальная собственность не является разновидностью государственной собственности, это самостоятельная форма собственности. В состав муниципальной собственности входят средства местного бюджета, муниципальные внебюджетные фонды, имущество органов местного самоуправления, а также муниципальные земли и другие природные ресурсы, находящиеся в муниципальной собственности, муниципальные предприятия и организации, муниципальные банки, муниципальный жилой фонд и нежилые помещения, муниципальные учреждения и другое имущество.

Муниципальные образования призваны отвечать по своим обязательствам только тем имуществом, которое составляет их казну.

Завершить изучение данной темы рекомендуется рассмотрением вопросов, связанных с особенностями приобретения и осуществления публичной собственности (государственной и муниципальной). Прежде всего, следует обратить внимание на то, что основания приобретения права публичной собственности подразделяются на две большие

группы: 1) общие и 2) специальные. Общие основания приобретения права собственности носят универсальный характер и присущи всем видам собственности (в частности, приобретение имущества по сделкам, наследование, изготовление и переработка вещи и т.д. Специальные основания приобретения права публичной собственности характерны исключительно для данного вида собственности и отражают дуалистическое существо публичного собственника. К специальным основаниям приобретения права публичной собственности законодательство относит следующие. Во-первых, приобретение публичной собственности вследствие принудительного изъятия и выкупа: а) бесхозяйственно содержимых культурных ценностей; б) домашних животных при ненадлежащем обращении с ними; в) бесхозяйственно содержимого жилого помещения; г) земельного участка по решению суда; д) недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка, на котором оно находится. Во-вторых, поступление в публичную собственность отчуждаемого имущества частного собственника, которое не может принадлежать ему в силу закона. В-третьих, приобретение в государственную собственность клада, содержащего вещи – памятники истории и культуры. В-четвертых, приобретение права муниципальной собственности на находку. В-пятых, реквизиция имущества у частного собственника. В-шестых, конфискация и национализация имущества, находящегося в частной собственности. Приобретение права публичной собственности по общим возмездным основаниям в существенной степени подтверждено действием бюджетного законодательства, которое включает приобретение в собственность за счет средств соответствующего бюджета имущества, которое не служит осуществлению публичной функции публично-правового образования или же возможность приобретения которого прямо не предусмотрена законом.

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие, признаки и особенности права государственной и муниципальной собственности;

уметь: формулировать понятие «право государственной собственности» и «право муниципальной собственности»; проводить классификацию имущества, которое может находиться в федеральной собственности, собственности субъекта Российской Федерации и муниципальной собственности;

владеть: правовыми основами разграничения 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.

К теме «Право общей собственности»:

Право общей собственности является субъективным правом двух или нескольких лиц (сособственников) на какую-либо вещь или совокупность вещей. Основаниями возникновения права общей собственности являются различные юридические факты, как правило, это – совершение несколькими лицами гражданско-правовых сделок купли-продажи, договоров о совместной деятельности, наследование неделимых вещей несколькими лицами и т.п. Различают два вида общей собственности: долевую и совместную. Таким образом, имущество может находиться в общей собственности с определением доли каждого из собственников в праве собственности (долевая собственность) или без определения таких долей (совместная собственность). Общая собственность на имущество является долевой, за исключением случаев, когда законом предусмотрено образование совместной собственности на это имущество (п. 3 ст. 244 ГК РФ), т.е. если в законе не указано иное, долевая собственность презюмируется. Между видами общей собственности нет «китайской стены». Общая совместная собственность по

соглашению участников может быть преобразована в долевую собственность. Если же согласие участников не достигнуто, то режим совместной собственности может быть изменен на режим долевой собственности по решению суда (п. 5 ст. 244 ГК РФ, п. 1 ст. 42 СК РФ). Правило, устанавливающее возможность преобразования совместной собственности в долевую, является императивным, и поэтому не может быть отменено договором.

Важно при изучении данной темы обратить внимание на правовой режим имущества, находящегося в общей долевой и общей совместной собственности.

Изучая сравнительную характеристику общей долевой и общей совместной собственности, прежде всего, следует иметь в виду, что, в отличие от субъектов совместной собственности, каждый участник общей долевой собственности имеет точно определенную долю. Это не доля имущества в натуре (т.е. не реальная доля), а арифметически выраженная доля в праве собственности на все имущество (т.е. идеальная доля). ГК РФ исходит из концепции идеальной доли.

Кроме того, если участниками общей совместной собственности могут быть только граждане и только в случаях, предусмотренных законом (собственность супругов; собственность крестьянско-фермерского хозяйства), то участниками общей долевой собственности могут быть как граждане, так и другие субъекты гражданского права (государство; муниципальные образования, юридические лица) по различным гражданско-правовым основаниям (наследование; объединение имущества и его обладателей в целях коллективного хозяйствования).

Различными являются также и ограничения в праве распоряжаться имуществом, находящимся в общей долевой и общей совместной собственности. Если право распоряжаться своей долей в праве общей долевой собственности ограничено преимущественным правом покупки этой доли другими собственниками, то распоряжение общей совместной собственностью осуществляется только с согласия других собственников.

Особое внимание следует уделить вопросу о выделе, разделе имущества, находящегося в общей долевой и общей совместной собственности, решая, при этом, вопрос о том, какие существуют препятствия в реализации права на выдел (раздел) доли в натуре, а также на удовлетворение требований кредиторов при обращении взыскания на долю.

С течением времени и других обстоятельств имущество, находящееся в собственности нескольких лиц, может улучшаться, прирастать и, напротив, его состояние может ухудшаться или оно может уменьшаться. Тем не менее, это не влияет на правовой режим самого имущества, которое продолжает принадлежать на праве общей долевой собственности нескольким лицам. ГК РФ достаточно подробно решает вопрос, связанный с улучшением общего имущества. Критерием, определяющим судьбу произведенных улучшений, является их делимость от общего имущества. Если улучшения делимы, то они не влияют на соотношение долей участников: такие улучшения поступают в собственность того участника, который их произвел. Если же улучшения неделимы, но, при этом, осуществлены участником за свой счет и с соблюдением установленного порядка, то ему предоставлено право на соответствующее увеличение доли. Если происходит уменьшение имущества, подобная правовая регламентация отсутствует, однако, это не означает, что ее вообще нет. Сама правовая природа права общей долевой собственности позволяет прийти к выводу, что при уменьшении общего имущества (например, часть земельного участка изъята для государственных или муниципальных нужд, сгорела часть дома или пристройка к нему) его правовой режим не изменяется – оно точно также продолжает принадлежать сособственникам, с тем же самым соотношением долей каждого из них в общем праве на сохранившееся имущество.

Завершение изучения данной темы рекомендуется соотнести с содержанием права общей собственности. Содержание права общей долевой собственности составляют традиционные правомочия по владению, пользованию и распоряжению имуществом. Однако поскольку собственников несколько, то возникает необходимость достижения их

согласия, формирование общей воли при осуществлении этих правомочий. Поэтому владение и пользование имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех ее участников; если же согласия достигнуть не удалось, то порядок владения и пользования устанавливается судом. При этом объем правомочий участника, как правило, связан с размером его доли в праве общей собственности. Участник долевой собственности имеет право на предоставление в его владение и пользование части общего имущества, соразмерной его доли. При отсутствии такой возможности сособственник имеет право требовать компенсации от других сособственников, пользующихся имуществом, приходящимся на его долю. Владея и пользуясь имуществом, сособственники могут получать плоды, продукцию и иные доходы, которые, согласно ст. 248 ГК РФ, поступают в состав имущества и распределяются между участниками долевой собственности соразмерно их долям, если иное не предусмотрено соглашением. Иное, в частности, может быть предусмотрено договором простого товарищества (ст. 1048 ГК РФ). Участник долевой собственности вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать, отдать в залог свою долю, либо распорядиться ею иным образом с соблюдением при ее возмездном отчуждении правил, предусмотренных ст. 250 ГК РФ. В случае продажи доли ее сособственником постороннему лицу другие участники имеют право преимущественной покупки по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях. Это правило установлено в целях обеспечения прав сособственников. Кроме того, с их стороны возможно закономерное стремление увеличить свою долю, либо стать единственным собственником имущества. Поэтому при отчуждении доли постороннему лицу продавец доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о своем намерении с указанием цены и других условий, на которых он ее продает. Законом не установлены какие-либо требования к такому извещению. Это могут быть письмо, факсовое сообщение, телеграмма и т.д. Главное в том, чтобы это требование было выполнено. В частности, во избежание проблем при доказывании факта извещения предлагается производить извещение при участии нотариуса (ст. 86 Основ законодательства РФ о нотариате). В юридической литературе традиционно считается, что извещение о намерении продать долю является стадией заключения договора – офертой. Если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение месяца, а в праве собственности на движимое имущество в течение десяти дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу (п. 2 ст. 250 ГК РФ). Законодатель не определяет, в какой форме должен быть сделан отказ. В юридической литературе были высказаны две позиции по этому вопросу. Отказ должен быть сделан: а) в письменной форме; б) в той же форме, которая требуется для заключения сделки по отчуждению имущества. Вместе с тем, Федеральный закон от 13.07.2015 № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости» содержит положение, согласно которому, к заявлению о государственной регистрации прав могут прилагаться документы, подтверждающие отказ остальных участников долевой собственности от покупки доли и оформленные в соответствии с законодательством Российской Федерации. В этом случае государственная регистрация перехода права на долю в общей собственности проводится независимо от срока, прошедшего с даты извещения продавцом доли остальных участников долевой собственности. Право преимущественной покупки отчуждаемой доли может быть осуществлено лишь самим собственником, поскольку законом установлено императивное правило, запрещающее уступку преимущественного права (п. 4 ст. 250 ГК РФ). Несоблюдение установленного правила, т.е. продажа доли с нарушением правил преимущественной покупки, не означает недействительность совершенной сделки. Однако любой участник долевой собственности имеет право в течение трех месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя (п. 3 ст. 250 ГК РФ). В случае удовлетворения такого требования происходит замена лица в обязательстве. Требовать перевода на себя прав и обязанностей покупателя

другие участники общей долевой собственности могут и тогда, когда отчуждающий долю собственник изменил цену или другие существенные условия договора продажи. Следует иметь в виду, что преимущественное право покупки применяется при отчуждении доли только по договорам купли-продажи и мены. При отчуждении доли по другим возмездным договорам, например, по договору аренды, право преимущественной покупки у других собственников не возникает. Преимущественное право покупки не действует также при продаже доли с публичных торгов, проводимых при отсутствии на то согласия всех участников долевой собственности в случаях и с соблюдением правил, предусмотренных п. 2 ст. 250 ГК РФ и другими нормативными актами.

Доля в праве общей долевой собственности переходит к приобретателю по договору с момента заключения договора, если соглашением сторон не предусмотрено иное (п. 1 ст. 251 ГК РФ). Переход доли в праве общей собственности по договору, подлежащему государственной регистрации, осуществляется в момент его государственной регистрации. Важно помнить, что если собственник продает долю другому собственнику, то преимущественное право покупки не действует.

Имущество, находящееся в общей долевой собственности, может быть разделено между его участниками по соглашению между ними. Раздел имущества означает прекращение общей собственности. Кроме того, участник долевой собственности вправе требовать выдела своей доли из общего имущества. При выделе доли общая собственность будет сохранена лишь в отношении оставшихся участников. Бывший же участник долевой собственности перестает быть собственником, а становится собственником выделенного имущества – нового объекта права. И раздел, и выдел, по общему правилу, должны производиться по соглашению между участниками. Если же участники не смогли достигнуть соглашения о способе и условиях раздела общего имущества или выдела доли, спор может быть разрешен в судебном порядке. Если выдел доли в натуре не допускается законодательством или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей собственности, выделяющийся собственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности (п. 3 ст. 252 ГК РФ). Суд вправе отказать в иске участнику долевой собственности о выделе его доли в натуре, если выдел невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в долевой собственности. В постановлении Пленума ВС РФ и ВАС РФ от 1.07.1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса РФ» (далее – Постановление Пленума ВС РФ и ВАС РФ № 6/8) под таким ущербом понимается невозможность использования имущества по целевому назначению, существенное ухудшение его технического состояния, либо снижение материальной или художественной ценности (например, коллекция картин, монет, библиотеки), неудобство в пользовании и т.п. (п. 35). Несоразмерность имущества, выделяемого участнику в натуре, его доле в праве собственности, устраняется выплатой соответствующей денежной суммы или иной компенсацией. В исключительных случаях суд может и при отсутствии согласия собственника обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему компенсацию. Это возможно при наличии следующих обстоятельств: доля собственника незначительна; доля не может быть реально выделена; у собственника нет существенного интереса в использовании общего имущества. Вопрос о том, имеет ли участник долевой собственности существенный интерес в использовании общего имущества, решается судом в каждом конкретном случае на основании исследования и оценки в совокупности представленных сторонами документов, подтверждающих, в частности, нуждаемость в использовании этого имущества в силу возраста, состояния здоровья, профессиональной деятельности, наличия детей, других членов семьи, в том числе, нетрудоспособных (п. 36 Постановления Пленума ВС РФ и ВАС РФ № 6/8).

Доля в праве на общее имущество входит в состав имущества сособственника и поэтому является своеобразной гарантией прав кредиторов. На долю в общем имуществе может быть обращено взыскание по долгам сособственника, однако, при соблюдении нескольких правил. Прежде всего, необходимо выделить долю в натуре, т.е. прекратить право общей собственности. Это возможно по требованию кредитора – участника общей собственности при недостаточности у сособственника-должника другого имущества и при обязательном согласии остальных участников права общей собственности на выделение доли должника. Если же согласие сособственников на выдел доли отсутствует, либо выделение доли в натуре невозможно, кредитор вправе требовать продажи должником своей доли остальным участникам общей собственности по цене, соразмерной рыночной стоимости этой доли, с обращением вырученных от продажи средств в погашение долга. Для должника в этом случае исполнение требования кредиторов является обязательным. В случае отказа остальных участников общей собственности приобрести долю должника, кредитор вправе по суду требовать обращения на нее взыскания путем продажи с публичных торгов. Продажа доли с публичных торгов по решению суда производится по правилам исполнительного производства. Обращение взыскания на долю в общем имуществе осуществляется и при долевой, и при совместной собственности, с той лишь особенностью, что при совместной собственности предварительно требуется определить долю участника.

Право общей долевой собственности подразумевает также несение сособственниками расходов по содержанию имущества. Законодательство выделяет две группы расходов, которые несут сособственники. Первая группа связана с обязанностями публично-правового характера (налоги, сборы, иные обязательные платежи). Их оплата является обязательной по закону. Ко второй группе относятся издержки по содержанию и сохранению имущества. В обоих видах этих расходов каждый участник долевой собственности обязан участвовать соразмерно своей доле. Вторым видом общей собственности является общая совместная собственность, которая не предполагает наличие долей, т.е. носит бездолевой характер: участники общей совместной собственности обладают равными правами на общее имущество, но у них нет долей в праве на это имущество.

Общая совместная собственность возникает только в случаях, прямо предусмотренных законом, и никогда не может возникнуть на основании договора. Гражданский кодекс РФ называет два таких случая. Общей совместной собственностью является: имущество: а) супругов, нажитое ими во время брака; б) крестьянского фермерского хозяйства, принадлежащее его членам на праве совместной собственности. Кроме этих двух случаев, прямо указанных в ГК РФ, можно назвать еще два, предусмотренных иными правовыми актами. В первоначальной редакции ст. 2 Федерального закона от 04.07.1991 № 1541-1 «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» жилые помещения могли передаваться в общую собственность (совместную или долевую), либо в собственность одного из совместно проживающих лиц, в том числе, несовершеннолетних детей. В соответствии с изменениями, внесенными в этот Закон 15.05.2001 года, в настоящее время жилые помещения, передаваемые в порядке приватизации, могут принадлежать проживающим в них лицам только на праве общей долевой собственности, за исключением супругов, которым жилое помещение передается в совместную собственность. Но поскольку закон обратной силы не имеет, жилые помещения, приватизированные до внесения соответствующих изменений в законодательство, могут находиться в общей совместной собственности и иных лиц, не являющихся супругами, например, родителей и детей. Таким образом, общая совместная собственность – это собственность двух и более лиц на единое имущество без определения долей в праве на него, что обусловлено существованием личных доверительных отношений между сособственниками. Лично-доверительный характер взаимоотношений участников

означает их незаменимость: участники могут выйти из указанных отношений и получить определенную долю в имуществе в порядке раздела или выдела, но они не вправе заменить себя другими лицами, как это может сделать участник общей долевой собственности путем реализации принадлежащей ему доли.

Режим совместной собственности является законным режимом имущества супругов. Этот режим действует, если брачным договором не установлено иное (п. 1 ст. 33 СК РФ). Поскольку супруги могут быть членами крестьянского (фермерского) хозяйства, закон (п. 2 ст. 33 СК РФ) устанавливает, что их права владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, являющимся совместной собственностью такого хозяйства, определяются ст. ст. 257 и 258 ГК РФ. Важно помнить, что совместной собственностью супругов является имущество, нажитое ими во время брака. Сюда относятся доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности, полученные ими пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи; суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой работоспособности вследствие увечья). Общим имуществом являются также приобретенные за счет общих доходов супругов вещи (движимые и недвижимые), ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, независимо от того, на имя какого из супругов они приобретены, либо внесены. Право на общее имущество супругов принадлежит также тому из них, кто в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода.

Раздельной собственностью супругов является добрачное имущество каждого из них; имущество, полученное одним из них во время брака в дар или в порядке наследования, а также вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенные в период брака за счет общих доходов. Вместе с тем, 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 вложения, значительно увеличившие стоимость данного имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и т.п.).

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, принадлежащее автору такого результата (ст. 1228 ГК РФ), не входит в общее имущество супругов, однако, доходы, полученные от использования такого результата, являются совместной собственностью супругов, если договором между ними не предусмотрено иное (п. 2 ст. 256 ГК РФ).

Что касается крестьянского (фермерского) хозяйства, то в его совместной собственности находятся предоставленный в собственность этому хозяйству или приобретенный земельный участок, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйственная и иная техника и оборудование, транспортные средства, инвентарь и другое имущество, приобретенное для хозяйства на общие средства его членов. Общей собственностью являются также плоды, продукция и доходы, полученные в результате деятельности хозяйства.

Участники совместной собственности сообща владеют и пользуются общим имуществом, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Например, супруги могут договориться о том, что каким-то конкретным имуществом (компьютером, автомашиной и проч.) пользуется только муж или жена. Совместное владение и пользование предполагает и совместное несение расходов, связанных с содержанием имущества. Каждый сособственник обязан совместно участвовать в уплате налогов, сборов, различных издержек, связанных с наличием у них имущества. Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех

его участников, которое, при этом, предполагается независимо от того, кем из участников совершается сделка по распоряжению имуществом (п. 2 ст. 253 ГК РФ; п.п. 1,2 ст. 35 СК РФ). Поскольку согласие других собственников презюмируется, не требуется какого-либо его оформления. Общее правило о том, что каждый из участников совместной собственности вправе совершать сделки по распоряжению имуществом, может быть изменено соглашением собственников, в котором можно предусмотреть правила оформления такого согласия, критерии сделок, для которых следует получить согласие и т.д. Однако условия это соглашения распространяются лишь на отношения между самими собственниками (внутренние отношения) и не касаются третьих лиц (контрагентов), с которыми один из собственников заключает сделку. Иными словами, контрагенты не должны проверять наличие согласия собственника(ов) на совершение сделок, связанных с распоряжением имуществом. Сделка по распоряжению общим имуществом, совершенная одним из участников совместной собственности, может быть признана недействительной по требованию остальных участников по мотивам отсутствия у участника, совершившего сделку, необходимых полномочий только в случае, если доказано, что другая сторона по сделке знала или должна была знать об этом, т.е. действовала добросовестно. Такой общий порядок совершения и оспаривания сделок применяется всегда, за исключением случаев, когда для отдельных видов совместной собственности ГК РФ или другими законами установлено иное. В частности, Семейным кодексом РФ предусмотрено, что для совершения одним из супругов сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) обязательная государственная регистрации в установленном порядке, необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга. Супруг, чье нотариально удостоверенное согласие на совершение указанной сделки не было получено, вправе требовать признания сделки недействительной в судебном порядке в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки (п. 3 ст. 35 СК РФ).

Поскольку в общей совместной собственности (и супружеской, и фермерской) доли собственников не определены, раздел общего имущества между участниками совместной собственности, а также выдел доли одного из них требует предварительного определения доли каждого из участников в праве собственности на общее имущество. Основания и порядок раздела имущества, выдел доли определяются по правилам, предусмотренным ст. 252 ГК РФ для долевой собственности, если иное не установлено ГК РФ, другими законами и не вытекает из существа отношений участников совместной собственности. Доли участников при разделе общего имущества и выделе из него признаются равными, если иное предусмотрено законом или соглашением участников. Семейное законодательство также исходит из принципа равенства долей супругов в общем имуществе, но допускает отступление от него, исходя из интересов несовершеннолетних детей и (или) из заслуживающего внимания интереса одного из супругов, в частности, в случае, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи (п. 2 ст. 39 СК РФ). Кроме того, важно также помнить, что при выходе из крестьянского (фермерского) хозяйства одного из его членов, земельный участок и средства производства, принадлежащие хозяйству, разделу не подлежат. Выходящий из хозяйства имеет право на получение соразмерной денежной компенсации.

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие и способы возникновения права общей собственности; виды общей собственности; виды совместной собственности; субъектный состав права общей собственности; принципиальные положения о соотношении права общей долевой и права общей совместной собственности; правовой режим определения долей в праве долевой

собственности; содержание права долевой и права совместной собственности; порядок обращения взыскания на долю в общем имуществе;

уметь: применять нормы, связанные с владением, пользованием и распоряжением имуществом, находящимся в общей долевой и общей совместной собственности; применять нормы, связанные с разделом имущества, находящегося в долевой и совместной собственности;

владеть: навыками реализации норм, связанных с расходами по содержанию имущества, находящегося в общей долевой и общей совместной собственности; навыками применения преимущественного права покупки доли в праве общей собственности.

К теме «Ограниченные вещные права»:

Изучение данной темы следует начать со сравнительной характеристики права собственности как основного вещного права и иных ограниченных вещных прав. Эта тема предполагает анализ конкретных ограничений вещных прав и их правового режима. Право собственности – максимально полное и универсальное вещное право, обеспечивающее беспрекословное, единоличное господство собственника над вещью. Как уже отмечалось, право собственности является абсолютным правом, содержание которого реализуется действиями собственника. Все остальные лица являются обязанными. Безусловное господство над вещью собственника не только укрепляло его юридическую связь с этой вещью, но и, в известной степени, сковывало и без того жесткую конструкцию права собственности. В этой связи, абсолютная, единоличная и безусловная власть над вещью превращала эту вещь также в абсолютно недоступную для других субъектов. Это сдерживало гражданский оборот, и в течение многих столетий цивилистика вырабатывала уникальную правовую конструкцию ограниченных, т.е. иных, кроме права собственности, вещных прав. Иные вещные права именуют также: а) ограниченными вещными правами или б) вещными правами на чужие вещи (иные, т.е. отличные от права собственности; ограниченные, т.е. не обладающие всеми абсолютными правомочиями; чужие, т.е. у этих вещей есть другой собственник). Таким образом, под ограниченным вещным правом следует понимать зарегистрированное в установленном порядке абсолютное гражданское право в том или иной ограниченном, точно определенном законом отношении использовать чужую, как правило, недвижимую вещь в своих интересах без посредства собственника (в том числе, и помимо его воли).

Для ограниченных вещных прав характерны следующие отличительные черты: во-первых, иные вещные права (как и право собственности) юридически опосредуют связь субъекта и вещи. Это абсолютная связь: обладатель иного вещного права своими действиями реализует принадлежавшие ему правомочия, и никто (даже собственник вещи) не вправе этому препятствовать. Эта черта отличает ограниченные вещные права от обязательственных прав на чужую вещь (например, от обязательственных прав, возникающих из договора аренды); во-вторых, иные вещные права распространяются на вещи, у которых есть собственник – иное лицо; в-третьих, иные вещные права возникают в случаях, прямо предусмотренных законом. Эта группа прав не может возникнуть из сделок или из иных не предусмотренных законом оснований; в-четвертых, перечень вещных прав определяется только законом и является закрытым, исчерпывающим; в-пятых, данная группа вещных прав носит ограниченный характер и их содержание значительно уже, чем право собственника; в-шестых, они являются производными и независимыми от права собственности на ту же вещь; в-седьмых, защищаются теми же способами, что и право собственности, в том числе, и против самого собственника.

Гражданское законодательство содержит следующие основные виды иных вещных прав: 1) право пожизненного наследуемого владения земельным участком; 2) право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком; 3) сервитут; 4) право хозяйственного ведения; 5) право оперативного управления. В цивилистической литературе к особым ограниченными вещными правам относят также: право учреждения на

самостоятельное распоряжение доходами, полученными от правомерной коммерческой деятельности и право члена семьи собственника жилого помещения.

Остановливаясь на особенностях каждого из них, прежде всего, следует обратить внимание на правомочие распоряжения в том или ином ограниченном вещном праве. Объем правомочия распоряжения различный в каждом из этих вещных прав и всегда уже, чем в праве собственности. Например, если право хозяйственного ведения предполагает распоряжение недвижимым имуществом (продажа; сдача в аренду; залог и некоторые иные правомочия) с согласия собственника и самостоятельное распоряжение движимым имуществом (за исключением случаев, предусмотренных законом), то право оперативного управления предполагает лишь относительную самостоятельность казенного предприятия в реализации производимой им продукции. Что касается учреждений, имущество которых закреплено за ними на праве оперативного управления, то у них правомочие по распоряжению этим имуществом просто отсутствует.

Рассматривая ограниченные вещные права на землю (право пожизненного наследуемого владения; право постоянного бессрочного пользования; право ограниченного пользования чужим земельным участком (сервитут), следует обратиться к главе 17 ГК РФ.

Земля является важнейшим социально-значимым объектом правоотношений. Она используется и охраняется как основа жизни и деятельности народов, проживающих на территории Российской Федерации (ст. 9 Конституции РФ). Земельный участок – это часть поверхности земли (в том числе, почвенный слой), границы которого описаны и удостоверены в установленном законом порядке. Таким образом, под земельным участком, как объектом гражданских прав, понимается определенная территория земной поверхности и расположенный под ней почвенный слой. В зависимости от целевого назначения, земли в Российской Федерации подразделяются на семь категорий: земли сельскохозяйственного назначения, земли поселений, земли промышленности, обороны и иного специального назначения, земли особо охраняемых территорий и объектов, земли лесного, водного фондов и земли запаса. Земельные участки и находящееся на них недвижимое имущество могут предоставляться их собственниками в пользование. Лицо, не являющееся собственником, осуществляет принадлежащие ему права владения и пользования участком на условиях, установленных собственником. Эти вещные права не охватывают всех полномочий собственника, касаются только некоторых. Их осуществление ограничивается законом и волей собственника. Владелец участка, не являющийся собственником, не может распоряжаться им. Земельные участки, как уже отмечалось, могли предоставляться их собственниками в постоянное или срочное пользование, следовательно, у владельца возникают: право пожизненного наследуемого владения и право постоянного (бессрочного) пользования имуществом. По сегодняшнему земельному законодательству гражданам уже не предоставляются участки земли на правах пожизненно наследуемого землевладения и постоянного (бессрочного) пользования. Между тем, у лиц, получивших землю в пожизненно наследуемое владение или постоянное (бессрочное) пользование еще до введения новых норм земельного права, то есть до вступления в действие Земельного кодекса Российской Федерации, это право сохранилось до сих пор. Современное земельное законодательство Российской Федерации нацелено на постепенную ликвидацию из земельных правоотношений права пожизненного наследуемого владения и права постоянного (бессрочного) пользования (землевладельцам и землепользователям предлагается возможность выкупить эти земельные участки в собственность).

Право пожизненного наследуемого владения – вещное право бессрочно владеть и пользоваться земельным участком установленного размера в предусмотренном законом порядке и с определенной хозяйственной или потребительской целью. Земельные участки, находящиеся в государственной и муниципальной собственности, предоставлялись гражданам в пожизненное наследуемое владение для производственных нужд (подсобное хозяйство, садоводство) и для удовлетворения личных (нехозяйственных) потребностей,

строительства и обслуживания жилого дома, дачи. Основаниями возникновения данных прав могут являться: переход в порядке наследования и приобретение жилого дома по сделке. Соответственно, объектом является земельный участок, субъектом - физические и юридические лица. У одного гражданина могут быть для одной цели один земельный участок на праве пожизненного наследуемого владения. Ст. 266, 269, 270 ГК РФ определяют содержание данного права: владение, пользование, ограниченное распоряжение. Самое широкое правомочие – пользование. Земля должна использоваться по назначению. Владелец может возводить сооружения на участке, создавать недвижимое имущество, может использовать торф, общераспространенные полезные ископаемые. При этом посеvy, плоды, доходы от реализации продукции, возведенные на участке сооружения являются собственностью землевладельца. Распоряжение – возможность передавать другим лицам в аренду, безвозмездное пользование, по наследству без согласия собственника. Раздел земельных участков граждан, ведение фермерского хозяйства, запрещены. Не допускаются сделки, влекущие за собой отчуждение земельного участка (продажа, залог). Право носит бессрочный характер и, по существу, является пожизненной наследуемой арендой.

Субъектами права постоянного (бессрочного) пользования имуществом являются юридические и физические лица, использующие землю для сельскохозяйственного производства. Возникновение данного права происходит на основании решения государственного или муниципального органа, уполномоченного предоставлять земельные участки в пользование (ст. 268 ГК РФ). При реорганизации юридических лиц это право пользования земельным участком переходит в порядке правопреемства. Землепользователь осуществляет владение и пользование в установленных законом пределах: самостоятельно использует земельный участок в целях, для которых он предоставлен; может возводить здания, сооружения, другое недвижимое имущество (если создается для себя, то это становится его собственностью), а также собственность на посеvy, посадки сельскохозяйственной продукции и доходов от ее реализации; могут пользоваться общераспространенными полезными ископаемыми, лесными угодьями, водными объектами; могут сдавать участок в аренду, безвозмездное (срочное) пользование с согласия собственника. Право землепользования может быть предоставлено промышленным, транспортным, иным учреждениям и организациям различных форм собственности, в том числе, и иностранным инвесторам для несельскохозяйственных целей. Правомочия этих организаций носят строго целевой характер, но могут использовать полезные свойства земли, сооружения, здания в случаях и порядке, предусмотренных законом.

Сервитуты (лат. *servitus* – служение вещи) – права пользования чужой вещью в интересах определенного лица; закрепляемая за гражданином или юридическим лицом возможность пользования в ограниченном объеме чужим недвижимым имуществом. Предмет сервитута – земельные участки, водные пути для паромов, лодок, других маломерных плавательных средств, здания, сооружения и другое недвижимое имущество, ограниченное пользование которым необходимо вне связи с использованием земельных участков. При установлении сервитута происходит обременение имущества собственника, ибо право пользоваться земельным участком, зданием и прочим получает обладатель сервитута. Но это не лишает собственника прав владения, пользования, распоряжения имуществом. При изменении собственника имущества за обладателем сервитута его права сохраняются. Сервитут не может быть самостоятельным предметом купли-продажи, залога, не может передаваться лицам, не являющимися собственниками недвижимого имущества. Субъекты, соответственно, являются граждане и юридические лица. Субъекты обременяемого имущества всегда являются собственниками; субъект, в интересах которого устанавливается сервитут может быть собственником земельного участка, владельцем на праве постоянного пользования. Сервитуты могут быть: публичные (устанавливаются законом в интересах всех лиц, разрешая им пользование в определенных пределах конкретными видами объектов права собственности) и частные

(возникают в соответствии с законом на основании договора заинтересованного в сервитуте лица и собственника обременяемого имущества или по решению суда, если соглашения не удастся достигнуть). Сервитуты устанавливаются по соглашению сторон: между лицом, требующим установления сервитута и собственником участка, здания, другого недвижимого имущества, которое должно быть обременено сервитутом. Договор подлежит регистрации в порядке, установленном для регистрации прав на недвижимое имущество. При недостижении соглашения вопрос решается через суд. Собственник земельного участка, обремененного сервитутом, вправе требовать соразмерного вознаграждения за пользование участком (ст. 247 ГК РФ). Прекращение сервитута возможно ввиду отпадения оснований, по которым он был установлен; прекращение по решению суда, если обладатель земельного участка, обремененного сервитутом, не может использовать его по целевому назначению (ст. 276 ГК РФ), а также при отказе обладателя сервитута от него; при гибели имущества, являющегося предметом сервитута; при отчуждении имущества, обремененного сервитутом, в собственность обладателя сервитута.

Следует также обратить внимание на объем правомочия распоряжения в ограниченных вещных правах и на то, как решаются коллизии между собственником земельного участка и собственником недвижимости (зданий; сооружений), которая находится на данном земельном участке.

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления имуществом – особенные вещные права, истоки которых находятся не в древнеримских временах, а в недавней истории российского государства, регламентируются главой 19 ГК РФ и известны только отечественному гражданскому законодательству. Право хозяйственного ведения и право оперативного управления – два вида вещных прав, которые могут принадлежать только юридическим лицам, но не всем, а только некоторым разновидностям. Эти права представляют собой такую правовую форму, при которой собственник имеет возможность, сохраняя за собой право собственности на имущество, передавать его в самостоятельное управление создаваемого им нового субъекта гражданского права.

Субъектами права хозяйственного ведения являются государственные унитарные предприятия (за исключением казенных предприятий) и муниципальные предприятия (ст. 294 ГК РФ). В числе субъектов следует также назвать учреждения, обладающие вещным правом самостоятельного распоряжения доходами и имуществом, полученными от осуществления деятельности, приносящей доход и допускаемой учредительными документами. Объектами права хозяйственного ведения являются сами предприятия, как имущественные комплексы, входящие в состав этих комплексов любые виды имущества, предназначенные для деятельности предприятий: здания, оборудование, инвентарь, сырье и т.д. Имущество, входящее в состав объектов права хозяйственного ведения группируется по фондам – основные, оборотные, специальные, что вносит определенные особенности в правовой режим каждой из этих групп имущества. Содержание права хозяйственного ведения заключается в том, что государственное или муниципальное предприятие имеет возможность владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом в пределах, очерченных законом, правовым актом. Этим подчеркивается ограниченность права хозяйственного ведения, т.к. у другого субъекта существует право собственности на это же имущество. Ограничения касаются правомочия распоряжения. Предприятие не может без согласия собственника продавать недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных обществ и товариществ, иным способом распоряжаться этим имуществом. Остальным имуществом распоряжается самостоятельно, если иное не установлено законом или иным нормативно-правовым актом (ст. 295 ГК РФ). На объем правомочий обладателя права хозяйственного ведения влияют и права собственника в отношении имущества, находящегося в хозяйственном ведении. Собственник решает вопросы создания предприятия, определения предметов и целей деятельности, его реорганизации и ликвидации, назначает

директора предприятия, контролирует использование по назначению и сохранность принадлежащего предприятию имущества. Собственнику принадлежит право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении (ст. 295 ГК РФ). За пределами перечисленных в законе правомочий собственник не может вмешиваться в управление имуществом, находящимся в хозяйственном ведении унитарного предприятия. Моментом возникновения права хозяйственного ведения является момент передачи ему имущества собственником. Передача осуществляется после принятия собственником решения о закреплении за предприятием имущества в хозяйственное ведение (п. 1 ст. 299 ГК РФ). Право хозяйственного ведения прекращается (п. 3 ст. 299 ГК РФ) по основаниям, предусмотренным для прекращения права собственности, а также в случаях правомерного изъятия имущества у предприятия по решению собственника (возможно: а) по решению собственника в случае реорганизации предприятия; б) ликвидации предприятия).

Субъектами права оперативного управления на имущество, закрепленное за ними собственниками, являются казенные предприятия, создающиеся на базе государственной федеральной собственности и учреждения, которые могут создаваться субъектами любой формы собственности: государственной, муниципальной, частной. Объекты права оперативного управления – имущественные блага, перечень и правовой режим которых совпадает с режимом объекта права хозяйственного ведения. Однако в свойстве объектов права оперативного управления значительное место занимают денежные средства, которые выделяются государственным и муниципальным учреждениям из соответствующих бюджетов, а учреждениям, создающим физические и юридические лица – из собственных средств учредителей. Важно помнить, что денежные средства, сосредоточенные в соответствующих фондах, должны расходоваться в точном соответствии со сметами, утверждаемыми собственниками, либо органами, уполномоченными управлять их имуществом. Содержание права оперативного управления значительно уже права хозяйственного ведения по объему полномочий. Казенные предприятия, учреждения, осуществляющие в пределах, установленных законом, в соответствии с целями деятельности, заданиями собственника и назначением имущества, владеют, пользуются и распоряжаются им. Закон, очертив основные границы правомочий субъекта права оперативного управления, предоставляет собственнику широкую возможность конкретизации правового режима передаваемого в оперативное управление имущества. Собственник реализует эту возможность на этапе разработки и утверждения учредительных документов, определяя цель деятельности создаваемого им юридического лица, назначение передаваемого ему имущества. Позднее он может реализовать ее, давая казенному предприятию, учреждению конкретные задания, касающиеся управления закрепленным за ним имуществом. Собственник единолично решает вопросы о порядке распределения доходов казенного предприятия (п. 2 ст. 297 ГК РФ). Вместе с тем, закон закрепляет недопустимость изъятия имущества собственником, закрепленного за казенным предприятием или учреждением. Исключение составляет излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество. То есть имущество собственник может изъять и распорядиться им по своему усмотрению. Значительно ограничил закон право субъекта оперативного управления распоряжаться закрепленным за ним имуществом. Казенные предприятия могут самостоятельно решать только вопросы реализации произведенной продукции при условии, что иное не установлено законом и другими нормативно-правовыми актами. Во всех остальных случаях вопросы отчуждения как движимого, так и недвижимого имущества решаются только с разрешения собственника (ст. 297 ГК РФ). Учреждение вообще не вправе отчуждать, распоряжаться закрепленным за ним имуществом, имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете (ст. 298 ГК РФ). Но это не касается доходов, полученных в результате хозяйственной и иной деятельности, допускаемой учредительными документами, и имущества, приобретенного за счет этих доходов. Денежными средствами, полученными от собственника, субъекты права

оперативного управления должны распоряжаться в строгом соответствии со сметой. Возникновение и прекращение права оперативного управления подчиняется правилам, применяемым к праву хозяйственного ведения (ст. 299 ГК РФ). Однако прекращение права оперативного управления по воле собственника имущества может иметь место в случаях, если имущество, закрепленное за казенным предприятием или учреждением, оказалось излишним, не используется ими, либо используется не по назначению, что невозможно применить к праву хозяйственного ведения. При изменении собственника и право хозяйственного ведения и право оперативного управления сохраняется.

В результате освоения материала студент должен:

знать: признаки иных (ограниченных) вещных прав; отличие иных вещных прав от права собственности и от обязательственных прав; перечень иных вещных прав; понятие сервитута и его виды, права пожизненного наследуемого владения земельным участком, права постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, права хозяйственного ведения, права оперативного управления; субъектный и объектный составы данных правовых явлений; основания прекращения данных прав;

уметь: проводить разграничение между правом хозяйственного ведения и правом оперативного управления; определять права собственника в отношении имущества, находящегося в хозяйственном ведении или оперативном управлении; применять нормы о праве учреждения на доходы от разрешенной деятельности;

владеть: навыками установления момента возникновения права хозяйственного ведения или права оперативного управления имуществом, в отношении которого принято решение о закреплении за унитарным предприятием или учреждением.

К теме «Приобретение и прекращение права собственности»:

Изучение данной темы рекомендуется начать с общих положений о способах приобретения права собственности.

Основания (способы) приобретения права собственности – это правообразующие юридические факты, в числе которых могут быть как волевые действия лиц, так и события. Таким образом, основания приобретения права собственности – это юридические факты, с которыми закон связывает возникновение права собственности у конкретного субъекта. Юридические основания приобретения права, в том числе, и права собственности, именуется в науке титулами. Беститульного собственника не бывает, поэтому собственник всегда является титульным владельцем.

Способ приобретения права собственности – это установленная законом процедура, предписывающая, какие юридические факты и в какой последовательности необходимы для приобретения права собственности. В науке гражданского права (это повелось еще со времен римского права) принято подразделять способы приобретения права собственности на две группы: 1) первоначальные способы и 2) производные способы. Основным критерием данного разграничения является наличие или отсутствие правопреемства.

Первоначальные способы, чаще всего, характеризуются тем, что право собственности на определенное имущество возникает впервые, поскольку имущество вообще не имеет собственника. Вместе с тем, право собственности может быть приобретено первоначальным способом и на имущество, имеющего собственника (причем, помимо его воли). В этом случае первоначальность будет выражаться в том, что на собственника не переходят обязательства прежнего собственника в отношении этого имущества, равно, как и обременения имущества, установленные прежним собственником.

Квалифицирующей чертой производных способов является наличие правопреемства, т.е. переход прав и обязанностей предыдущего собственника к новому собственнику (например, покупка вещи, обремененной правами арендатора, означает, что договор аренды, заключенный прежним собственником, сохраняет свою силу и для нового

собственника. К производным способам приобретения права собственности относятся как случаи перехода права собственности по воле прежнего собственника, так и случаи перехода права помимо его воли.

В общих чертах отдельные способы приобретения права собственности рассмотрены в ст. 218 ГК РФ, с которыми студентам рекомендуется внимательно ознакомиться. Начать изучение данного вопроса следует с первоначальных способов приобретения права собственности.

1. Приобретение права собственности на вновь изготовленную или созданную вещь (ч. 1 п. 1 ст. 218 ГК РФ, ст. 219 ГК РФ). В данном случае право собственности возникает на вещь, которой раньше не было. В соответствии с ч. 1 п. 1 ст. 218 ГК РФ, право собственности на новую вещь, изготовленную или созданную лицом для себя с соблюдением закона и иных правовых актов, приобретает этим лицом. При этом изготовление (создание) вещи для себя предполагает, что вещь изготавливается (создается) собственными силами и (или) за счет собственных средств собственника. Соответственно, различают два варианта: первый – изготовление вещи по договору (чаще всего, по договору подряда). Право собственности в этом случае возникает не у того, кто непосредственно изготовил вещь, а у заказчика, поскольку фактический изготовитель создавал вещь не для себя; второй – изготовление вещи непосредственно собственником. В данном случае наличие каких-либо договоров не предполагается. Новая вещь создается из материала, который принадлежит создающему. Вновь изготовленная или созданная вещь может быть как движимой, так и недвижимой. При этом право собственности на вновь создаваемое недвижимое имущество, подлежащее государственной регистрации, в соответствии с общим правилом ст. 131 ГК РФ, возникает с момента такой регистрации (ст. 219 ГК РФ).

2. Приобретение права собственности на переработанную движимую вещь (ст. 220 ГК РФ). Создание новой вещи в большинстве случаев предполагает наличие других исходных вещей (материалов), из которых новая вещь создается (например, одежда создается из ткани, обувь – из кожи и т.д.), другими словами, всегда происходит переработка материалов. Однако в юридическом смысле переработкой (древние римляне называли это явление спецификацией) принято называть только случаи создания новой движимой вещи одним лицом из материалов, которые принадлежат на праве собственности другому лицу. Таким образом, переработка – это создание новой движимой вещи из чужих материалов. В отношении недвижимости нормы о переработке не применяются. Создание вещи переработчиком (спецификатором) из чужих материалов возможно по двум основаниям: 1) с разрешения собственника материалов (т.е. по договору с ним). В этом случае вещь, как правило, создается для собственника материалов (можно сказать, что собственник материалов при помощи переработчика создает вещь для себя и, соответственно, приобретает право собственности на вновь созданную вещь на основании ч. 1 п. 1 ст. 218 ГК РФ. Однако договором может быть предусмотрено, что право собственности возникает у переработчика; 2) без разрешения собственника материалов (т.е. без договора). Сюда подпадают случаи создания переработчиком вещи для себя или для третьих лиц (но не для собственника материалов). Действия переработчика в этом случае могут быть добросовестными и недобросовестными. Добросовестность действий переработчика предполагает, что он не знал и не мог при нормальной степени осмотрительности знать о том, что право собственности на материалы принадлежит другому лицу. Вариантов возникновения права собственности на переработанную вещь без разрешения собственника материалов два: 1) добросовестное создание переработчиком вещи из чужих материалов. Право собственности на новую вещь возникает у собственника материалов. Переработчик вправе требовать от собственника вещи возмещения стоимости переработки. Здесь имеется одно исключение. Право собственности на новую вещь возникает у добросовестного переработчика, если он создал вещь для себя и, при этом, стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов. Собственник утраченных материалов вправе требовать от переработчика возмещения их стоимости; 2)

недобросовестное создание переработчиком вещи из чужих материалов. Право собственности на переработанную вещь возникает у собственника материалов без каких-либо исключений. Стоимость переработки не возмещается, более того, - собственник вправе требовать от переработчика возмещения причиненных ему убытков.

3. Приобретение права собственности на плоды, продукцию, доходы (ч. 2 п. 1 ст. 218 ГК РФ, ст. 136 ГК РФ). Плоды, продукция и доходы – это поступления, полученные в результате использования какого-либо реально существующего имущества. Право собственности на перечисленные поступления возникает, по общему правилу, у собственника имущества. Однако иное может быть предусмотрено законодательством, договором или вытекать из существа отношений (например, согласно ст. 606 ГК РФ, плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью (это означает, что если, к примеру, собственник предоставил по договору свою корову во владение и пользование арендатору, то право собственности на теленка, родившегося у коровы во время действия договора, возникнет не у собственника коровы, а у арендатора).

4. Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (ст. 221 ГК РФ). К числу общедоступных для сбора вещей относятся следующие природные биологические ресурсы: а) дикорастущие растения (включая ягоды, грибы и т.п.); б) дикие животные в состоянии естественной свободы; в) не разводимые каким-либо лицом водные биологические ресурсы (это не только рыбы, моллюски и др., но и некультивируемые растения – водоросли и т.д.). Право собственности на общедоступные для сбора вещи приобретает лицо, осуществившее их сбор или добычу, если такой сбор или добыча на определенной территории допускается: 1) в соответствии с законом; 2) в соответствии с общим разрешением, данным собственником; 3) в соответствии с местным обычаем. Общедозволительный порядок для сбора гражданами дикорастущих плодов, ягод, орехов, грибов, других пищевых лесных ресурсов, а также недревесных лесных ресурсов, установлен Лесным кодексом Российской Федерации. Разрешительный порядок добычи объектов животного мира установлен Федеральным законом от 24.04.1995 № 52-ФЗ «О животном мире», а добычи водных биологических ресурсов – Федеральным законом от 20.12.2004 № 166-ФЗ «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов». Особо следует подчеркнуть, что до 2019 года валежник был отнесен к древесине, заготовка которой было строго регламентировано. 1 января 2019 года вступил в силу закон, которым валежник отнесен к недревесным лесным ресурсам (Федеральный закон от 18.04.2018 N 77-ФЗ «О внесении изменения в статью 32 Лесного кодекса Российской Федерации»). Теперь собирать валежник в лесу для собственных нужд граждане могут свободно и совершенно бесплатно, при условии, если это не происходит в коммерческих целях (с целью перепродажи). При сборе валежника надо соблюдать установленный порядок сбора валежника. К недревесным лесным ресурсам относятся валежник, пни, береста, кора деревьев и кустарников, хворост, веточный корм, еловая, пихтовая, сосновая лапы, ели или деревья других хвойных пород для новогодних праздников, мох, лесная подстилка, камыш, тростник и подобные лесные ресурсы. Порядок сбора валежника устанавливается законами субъектов РФ.

5. Приобретение права собственности на самовольную постройку (ст. 222 ГК РФ). Согласно нормам гражданского законодательства, самовольной постройкой является здание, сооружение или другое строение, возведенные или созданные на земельном участке, не предоставленном в установленном порядке, или на земельном участке, разрешенное использование которого не допускает строительства на нем данного объекта, либо возведенные или созданные без получения на это необходимых в силу закона согласований, разрешений или с нарушением градостроительных и строительных норм и правил, если разрешенное использование земельного участка, требование о получении соответствующих согласований, разрешений и (или) указанные градостроительные и строительные нормы и правила установлены на дату начала возведения или создания самовольной постройки и являются действующими на дату выявления самовольной

постройки. Не является самовольной постройкой здание, сооружение или другое строение, возведенные или созданные с нарушением установленных в соответствии с законом ограничений использования земельного участка, если собственник данного объекта не знал и не мог знать о действии указанных ограничений в отношении принадлежащего ему земельного участка. Признаками самостоятельной постройки являются следующие:¹ 1) создание постройки на земельном участке, не отведенном для строительства в установленном порядке (ст. ст. 30-32 Земельного кодекса РФ). При этом недостаточно наличия прав на земельный участок, необходимо, чтобы он был предоставлен (предназначен) именно для строительства определенного объекта недвижимости; 2) отсутствие необходимых разрешительных документов для строительства (например, строительство в границах охранных зон объектов системы газоснабжения в пределах установленных минимальных расстояний производится только по согласованию с организацией – собственником системы газоснабжения); 3) создание объекта с существенным нарушением градостроительных и строительных норм и правил, предусмотренных, в частности, Градостроительным кодексом Российской Федерации, Земельным кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 17.11.1995 № 169-ФЗ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации». Важно понимать, что создание самовольной постройки рассматривается как нарушение норм публичного права, поэтому в качестве общего правила самовольная постройка подлежит сносу или приведению в соответствие с параметрами, установленными правилами землепользования и застройки, документацией по планировке территории, или обязательными требованиями к параметрам постройки, предусмотренные законом (далее – установленные требования) осуществившим ее лицом, либо за его счет, а при отсутствии сведений о нем лицом, в собственности, пожизненном владении, постоянном (бессрочном) пользовании которого находится земельный участок, на котором возведена или создана самовольная постройка, или лицом, которому такой земельный участок, находящийся в государственной или муниципальной собственности, предоставлен во временное владение и пользование, либо за счет соответствующего лица органом местного самоуправления. Лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее право собственности как на вновь созданную недвижимую вещь. Оно не вправе распоряжаться постройкой – продавать, дарить, сдавать в аренду, совершать другие сделки. Такие сделки являются ничтожными. В то же время, как совокупность материалов, самовольная постройка является имуществом, принадлежащим лицу, осуществившему самовольную постройку. Именно поэтому снос самовольной постройки должен осуществляться в судебном порядке. Вместе с тем, существуют некоторые исключения, касающиеся принятия решения о сносе самовольной постройки или решения о ее приведении в соответствии с установленными требованиями, которые может принять орган местного самоуправления поселения, городского округа (муниципального района при условии нахождения самовольной постройки на межселенной территории).² Срок для сноса самовольной постройки устанавливается с учетом характера самовольной постройки, но не может составлять менее чем три месяца и более чем двенадцать месяцев. Срок для приведения самовольной постройки в соответствии с установленными требованиями также устанавливается с учетом характера самовольной постройки, но не может составлять менее чем шесть месяцев и более чем три года. Право собственности на самовольную постройку возникает в виде исключения и только при наличии специального юридического состава, предусмотренного в п. 3 ст. 222 ГК РФ: право собственности на самовольную постройку может быть признано судом за лицом, в собственности, пожизненном наследуемом владении, постоянном (бессрочном) пользовании которого находится земельный участок, на котором создана постройка, при одновременном

¹ Каждый из признаков является самостоятельным и достаточным для того, чтобы признать постройку самовольной.

² Более подробно об этом см. п. 4 ст. 222 ГК РФ.

соблюдении следующих условий: если в отношении земельного участка лицо, осуществившее постройку, имеет права, допускающие строительство на нем данного объекта; если на день обращения в суд постройка соответствует установленным требованиям; если сохранение постройки не нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц и не создает угрозу жизни и здоровью граждан. В этом случае лицо, за которым признано право собственности на постройку, возмещает осуществившему ее лицу расходы на постройку в размере, определяемом судом. Таким образом, субъектом права собственности на самовольную постройку может быть признано только лицо, у которого есть определенное вещное право на земельный участок, на котором воздвигнута или создана постройка.

6. Приобретение права собственности на бесхозяйное имущество (ст. ст. 225-233 ГК РФ). Бесхозяйное имущество, в соответствии с п. 1 ст. 225 ГК РФ, - это вещи, которые: 1) не имеют собственника; 2) собственник которых неизвестен; 3) собственник которых отказался от права собственности. Действующее гражданское законодательство устанавливает особые процедуры прекращения состояния бесхозяйности имущества в отношении двух случаев. Во-первых, приобретение права собственности на бесхозяйственную недвижимость. Во-вторых, приобретение права собственности на бесхозяйные движимые вещи, если это: а) вещи, от которых собственник отказался; б) находка; в) бродячие животные; г) клад. Отметим, что процедура приобретения права собственности на бесхозяйное имущество во всех перечисленных случаях предусматривает достаточно короткий льготный срок по сравнению с возникновением права собственности в силу приобретательной давности (давностного срока). Приобретение права собственности на бесхозяйное имущество возможно только при условии, что лицо, приобретающее это право, действует добросовестно, т.е. в течение всего срока процедуры, которая установлена для приобретения права: а) не знает и не может знать о том, что имущество имеет собственника; б) не имеет сведений о собственнике (относительно тех случаев, когда отсутствуют вышеперечисленные специальные процедуры, право собственности на бесхозяйные вещи возникает по остаточному принципу, т.е. в силу приобретательной давности).

Далее, студентам рекомендуется рассмотреть каждый из случаев приобретения права собственности на бесхозяйное имущество.

а). Приобретение права собственности на бесхозяйную недвижимость (п. 3 ст. 225 ГК РФ). Важно помнить, что земельный участок всегда имеет собственника (п. 2 ст. 214 ГК РФ). В этой связи, бесхозяйной недвижимостью могут быть признаны только здания, сооружения, строения и т.д. Процедура приобретения права собственности на бесхозяйную недвижимость следующая. Для частных лиц существует общий порядок приобретения права собственности на бесхозяйную недвижимость в силу приобретательной давности. Для муниципальных образований предусмотрен льготный порядок (п. 3 ст. 225 ГК РФ; Приказ Министерства экономического развития РФ от 22 ноября 2013 г. № 701 «Об установлении порядка принятия на учет бесхозяйных недвижимых вещей»). Приобретение муниципального права собственности на бесхозяйную недвижимость включает в себя три этапа. Первый этап: постановка на учет. Независимо от того, находится ли бесхозяйная недвижимость в чьем-либо фактическом владении (проживает ли кто-нибудь в здании, осуществляет ли деятельность в нем и т.д.), эта недвижимость должна быть поставлена на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию права на недвижимое имущество по заявлению органа местного самоуправления, на территории которого находится недвижимость. Отметка о постановке недвижимости на учет в качестве бесхозяйной производится в ЕГПР. Второй этап: требование о признании муниципальной собственности. Не ранее, чем по истечении года со дня постановки бесхозяйной недвижимости на учет, решается вопрос о признании права муниципальной собственности на эту недвижимость. Такое требование

рассматривается в судебном порядке по заявлению органа, уполномоченного управлять муниципальным имуществом. Соответственно, право муниципальной собственности возникает с момента внесения соответствующей записи в ЕГРП. Вместе с тем, суд может отказать в признании права муниципальной собственности по мотиву отсутствия доказательств бесхозной недвижимости (в этом случае она может быть вновь принята во владение, пользование и распоряжение оставившим ее собственником), а также по мотиву отдачи предпочтения интересам фактического владельца недвижимости. Таким образом, можно говорить о возможной конкуренции двух способов приобретения права собственности по данному основанию. Давностный владелец может стать собственником, даже в том случае, если недвижимость не ставилась на учет как бесхозная. Но и муниципальное образование при соблюдении процедуры, предусмотренной п. 3 ст. 225 ГК РФ, может быть признано собственником, даже если у фактического владельца в отношении бесхозной недвижимости уже начал течь срок давностного владения.

б). Приобретение права собственности на бесхозные движимые вещи. В действующем гражданском законодательстве выделяется четыре особых случая бесхозности движимых вещей: вещи, от которых собственник отказался; находка; безнадзорные животные; клад. Требуется рассмотрение каждого из этих случаев.

1). Приобретение права собственности на бесхозные вещи, от которых собственник отказался (ст. 226 ГК РФ). Движимые вещи, от которых собственник отказался принято называть брошенными вещами. Иными словами, это вещи, которые выброшены собственником, либо иным образом оставленные им, с целью отказа от права собственности на них. При выявлении цели – отказа от права собственности – принимаются во внимание фактические обстоятельства оставления собственником своих вещей. Так, доставка собственником вещи в место сбора мусора свидетельствует об отказе от права собственности на эту вещь, а, допустим, оставление вещи в гостинице – не свидетельствует. Таким образом, брошенные вещи, это вещи, не имеющие собственника. Приобретение права собственности на такие вещи осуществляется двумя вариантами: совершение действий фактического характера и признание судом брошенных вещей бесхозными. При этом первым способом может воспользоваться ограниченный круг лиц в отношении ограниченного круга объектов. Субъектами приобретения права собственности могут являться только лица, в собственности, владении или пользовании которых находится земельный участок, водный объект, либо иной объект, где находится брошенная вещь. Брошенные вещи, на которые может быть признано право собственности: а) в зависимости от стоимости – любая вещь, стоимость которой явно ниже суммы, соответствующей пятикратному минимальному размеру оплаты труда; б) независимо от стоимости – это брошенные лом металлов, бракованная продукция, топляк от сплава, отвалы и сливы, образуемые при добыче полезных ископаемых, отходы производства и другие отходы. Важно уяснить, что сами по себе отходы автоматически брошенными вещами не считаются, поскольку право собственности на отходы, в соответствии с Федеральным законом от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления», принадлежат собственнику сырья, материалов, полуфабрикатов, иных изделий или продуктов, а также товаров (продукции), в результате использования которых эти отходы образовались. Моментом возникновения права собственности является использование брошенных вещей, а также совершение иных действий, свидетельствующих об обращении вещей в собственность (например, перемещение вещей в место их хранения).

2). Приобретение права собственности на брошенные вещи в судебном порядке. Этот способ является ведущим, поскольку именно он применяется во всех случаях, за исключением рассмотренного выше. Таким образом, другие брошенные вещи поступают в собственность лица, вступившего во владение ими, если по заявлению этого лица они признаны судом бесхозными. Субъектами приобретения права собственности являются лица, вступившие во владение брошенными вещами. Брошенные вещи, в отношении

которых может быть признано право собственности, - любые движимые оборотоспособные вещи, независимо от их стоимости и характеристики. Момент возникновения права собственности в отношении такой вещи – вступление в законную силу решения суда о признании брошенных вещей бесхозными по заявлению фактического владельца.

3). Приобретение права собственности на находку (ст. ст. 227-229 ГК РФ). Под находкой признается вещь, выбывшая из обладания собственника помимо его воли и обнаруженная каким-либо другим лицом. Следует уяснить, что находка не может являться бесхозной вещью, если нашедшему потерянную вещь известно лицо, потерявшее ее, или собственник вещи или какое-либо другое лицо, имеющее право получить ее. В подобной ситуации нашедший обязан незамедлительно уведомить о своей находке кого-либо из выше указанных лиц и вернуть им найденную вещь. В том случае, если эти лица (или место их пребывания) неизвестны, возникают предпосылки для приобретения права собственности на находку. Отказ (уклонение) собственника о принятия утерянной вещи может расцениваться как отказ от права собственности. Обязательным условием приобретения права собственности на утерянную кем-либо вещь является обязанность нашедшего заявить о находке в полицию или в орган местного самоуправления. С момента этого заявления начинается отсчет особого шестимесячного срока, по истечении которого нашедший потерянную вещь приобретает на нее право собственности, но при условии, что вещь не перестала быть бесхозной (т.е. если не будет установлено или не обнаружится лицо, уполномоченное получить найденную вещь). Таким образом, моментом возникновения права собственности на находку у лица, нашедшего ее, - истечение указанного срока. К числу мер по обеспечению сохранности найденной вещи и ли ее стоимости закон относит следующие: 1) нашедший вещь должен либо хранить ее у себя, либо сдать на хранение в полицию, орган местного самоуправления или указанному ими лицу; 2) нашедший может реализовать находку, если она представляет собой скоропортящуюся вещь или вещь, издержки по хранению которой по сравнению с ее стоимостью несоизмеримо велики (на случай спора необходимо запастись письменными доказательствами, удостоверяющими сумму выручки). Несоблюдение данных положений может повлечь за собой ответственность нашедшего перед обнаружившимся лицом, уполномоченным получить найденную вещь. Что касается муниципального образования, на территории которого была обнаружена потерянная вещь, к нашедшему не приравнивается, но находка может поступить в муниципальную собственность, если нашедший откажется от приобретения найденной вещи в собственность. Право муниципальной собственности возникает с момента отказа лица, нашедшего вещь. Некоторые особенности имеют находки, обнаруженные в помещении или в общественном транспорте. Если забытая вещь обнаружена в помещении или в общественном транспорте (поезде, самолете, автобусе, такси и т.д.), она подлежит сдаче владельцу этого помещения или средства транспорта, в том числе, через его представителей. В этом случае лицо, которому сдана находка, приравнивается к нашедшему (т.е. приобретает права и несет обязанности лица, нашедшего вещь). Следует иметь в виду, что для находок, обнаруженных на транспорте существуют специальные положения, в соответствии с которыми, по окончании срока хранения забытых вещей, они подлежат реализации, а вырученная сумма при обнаружении собственника после истечения срока исковой давности подлежит перечислению в федеральный бюджет. Таким образом, владелец средства транспорта, а также лицо, нашедшее вещь в транспорте, право собственности на находку не приобретают. Для находок, обнаруженных в помещении, подобные правила ГК РФ не предписаны, однако, полагаем, что к ним по аналогии должны применяться правила для вещей, забытых на транспорте. Важным, по нашему мнению, является вопрос, связанный с расчетами относительно находки. Положения о находке не исчерпываются нормами о приобретении права собственности на нее. Законодатель предусматривает и случаи, когда лицо, уполномоченное на получение потерянной вещи, известно изначально или обнаруживается в течение шестимесячного срока со дня

заявления о находке. В подобных ситуациях находка подлежит возврату управомоченному лицу, если, конечно, она сохранилась. В случае реализации вещи управомоченному лицу возвращаются деньги, вырученные от реализации. Нашедший вещь отвечает перед управомоченным лицом за ее утрату или повреждение, но лишь в случае проявления с его стороны умысла или грубой неосторожности и в пределах стоимости вещи (таким образом, можно говорить об ограниченной ответственности). Что касается нашедшего, то у него возникает право потребовать от управомоченного лица возмещения необходимых расходов, связанных с хранением, сдачей на хранение или реализацией вещи, а также затрат на обнаружение лица, управомоченного получить вещь (аналогично решается вопрос в случае перехода находки в муниципальную собственность). Кроме того, у нашедшего возникает право потребовать от управомоченного лица выплаты вознаграждения за находку в размере до 20% стоимости вещи (если найденная вещь представляет ценность только для управомоченного лица, то размер вознаграждения определяется по соглашению сторон). Право на вознаграждение не возникает, если нашедший вещь пытался ее утаить или не заявил о находке.

4). Приобретение права собственности на безнадзорных животных (ст. ст. 230-232 ГК РФ). Под безнадзорными животными гражданское законодательство понимает только домашних животных (безнадзорный или пригульный скот и другие животные, включая собак, кошек, попугаев и др.). Сразу уточним, что безнадзорные животные являются частным случаем находки, поэтому общие предпосылки приобретения права собственности на безнадзорных животных такие же, как и в случае с находкой: заявление в полицию или в орган местного самоуправления – необнаружение собственника – истечение шестимесячного срока. Вместе с тем, существуют специальные нормы, обусловленные спецификой животных как объекта гражданских прав. Особенности приобретения права собственности на безнадзорных животных, по сравнению с правилами о находке, являются следующие. Во-первых, лицо, задержавшее животное, обязано заявить об этом в полицию или орган местного самоуправления не позднее трех дней с момента задержания. Во-вторых, право собственности на животных приобретает лицо, у которого животные в течение шестимесячного срока находились на содержании и в пользовании (это может быть другое лицо). Соответственно, право муниципальной собственности на животных возникает в случае отказа лица, у которого они находились. В-третьих, лицо, задержавшее животных, и лицо, которому они переданы на содержание и в пользование, отвечают за гибель и порчу животных при наличии вины в любой форме. В-четвертых, в случае возврата домашних животных собственнику, он обязан возместить расходы, связанные с содержанием животных (с зачетом выгод, извлеченных от пользования ими). В-пятых, возможность возврата животных прежнему собственнику. В случае явки прежнего собственника животных после перехода их в собственность другого лица, прежний собственник вправе потребовать их возврата при наличии обстоятельств, свидетельствующих о сохранении к нему привязанности со стороны этих животных или о жестоком, либо ином ненадлежащем обращении с ними нового собственника. Условия возврата определяются по соглашению с новым собственником, а при недостижении согласия – в судебном порядке. Тем самым, по сути, происходит принудительный выкуп животных. Большим своеобразием отличаются известные еще римскому праву основания приобретения права собственности на пчелиный рой (невозможность идентификации пчел и их естественная подвижность). Гражданское законодательство не содержит специальных правил на этот счет.

5). Приобретение права собственности на клад (ст. 233 Г РФ). Клад представляет собой зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен, либо в силу закона утратил на них право. Студенты должны отличать клад от находки (кладом признаются только ценные предметы; кладом признаются только намеренно сокрытые ценности; презюмируется, что клад изначально не имеет собственника. Субъектами, приобретающими право собственности на клад, являются следующие: собственник земельного участка или иного имущества, где был

сокрыт клад (например, здания, в стене которого были спрятаны ценности) - по общему правилу; собственник земельного участка или иного имущества, где был сокрыт клад, а также лицо, непосредственно обнаружившее клад. В этом случае между ними возникает режим общей долевой собственности на клад в равных долях, если соглашением сособственников не установлено иное; государство, если клад содержит вещи, относящиеся к памятникам истории или культуры. Такой клад поступает в государственную собственность (России или субъекта РФ, в зависимости от того, относится ли он к памятникам федерального или регионального значения). В этом случае лица, которые приобрели бы право собственности на клад, будь в нем обычные ценности, имеют право на получение вознаграждения в размере пятидесяти процентов стоимости клада. Особо следует подчеркнуть, что лицо, непосредственно обнаружившее клад, не приобретает права собственности на него и, соответственно, не имеет права на вознаграждение, если: раскопки и поиски ценностей производились без согласия собственника имущества, где был сокрыт клад, либо проведение раскопок и поиска, направленных на обнаружение клада, входило в круг трудовых или служебных обязанностей лица.

7. Приобретение права собственности по давности владения (ст. 234 ГК РФ). Приобретательная давность является одним из способов приобретения права собственности. Этот способ известен еще римскому праву, где он получил название *usucapio*, что означает «приобретение в результате пользования». Право собственности в силу приобретательной давности приобретает давностным владельцем, т.е. фактическим владельцем имущества, не являющегося его собственником. Таким образом, давностный владелец – это всегда владелец незаконный (беститульный). Суть приобретательной давности состоит в том, чтобы превратить фактическое владение в право собственности. Приобретательная давность – это срок (15 лет для недвижимого и 5 лет для движимого имущества), с истечением которого у давностного владельца возникает право собственности, если владение имуществом одновременно было: 1) добросовестным; 2) открытым; 3) непрерывным; 4) как своим собственным. Для более полного усвоения данных критериев, необходимо обратиться к п. 15 Постановления Пленумов Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.04.2010 г. № 10/22 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав». При этом давностное владение является добросовестным, если лицо, получая владение, не знало и не должно было знать об отсутствии основания возникновения у него права собственности; давностное владение признается открытым, если лицо не скрывает факта нахождения имущества в его владении. Принятие обычных мер по обеспечению сохранности имущества не свидетельствует о сокрытии этого имущества; давностное владение признается непрерывным, если оно не прекращалось в течение всего срока приобретательной давности. 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. Передача давностным владельцем имущества во временное владение другого лица не прерывает давностного владения. Не наступает перерыв давностного владения также в том случае, если новый владелец имущества является сингулярным или универсальным правопреемником предыдущего владельца (п. 3 ст. 234 ГК РФ); владение имуществом как своим собственным означает владение не по договору. По этой причине статья 234 ГК РФ не подлежит применению в случаях, когда владение имуществом осуществляется на основании договорных обязательств (аренды, хранения, безвозмездного пользования и т.п.). Таким образом, право собственности в силу приобретательной давности может быть приобретено как на бесхозяйное имущество, не имеющее собственника, так и на имущество, юридически принадлежащее на праве собственности другому лицу, поскольку к фактическому владельцу право собственности не перешло (например, в связи с ничтожностью сделки, о чем приобретатель не должен

был знать). Далее, студентам необходимо изучить вопрос, связанный с порядком исчисления срока приобретательной давности. Если право собственности по давности владения приобретается на бесхозяйное имущество, не имеющее собственника, то срок приобретательной давности начинает течь с момента завладения этим имуществом. Если право собственности по давности владения приобретается на имущество, имеющее собственника, то срок приобретательной давности начинает течь с момента завладения этим имуществом, но не ранее истечения общего срока исковой давности. Данное правило установлено в связи с тем, что в течение срока исковой давности может быть удовлетворено требование собственника (иного титульного владельца) об истребовании вещи от давностного владельца (ст. ст. 301, 305 ГК РФ). Кроме того, давностный владелец может присоединить ко времени своего владения все время, в течение которого имуществом владел его предшественник. Важно определиться с моментом приобретения права собственности по давности владения. На недвижимое имущество право собственности возникает с момента государственной регистрации права в ЕГРП. На движимые вещи право собственности у давностного владельца возникает по факту истечения срока приобретательной давности.

Завершить анализ вопроса, связанного с основаниями приобретения права собственности, рекомендуется изучением производных способов. Их несколько.

1. Приобретение права собственности на основании сделки по отчуждению имущества. Сделка по отчуждению имущества – это, как правило, договор (купли-продажи, мены, дарения и др.), по которому имущество, имеющее собственника, переходит от отчуждателя к приобретателю. Следовательно, договор по отчуждению имущества является основанием перехода права собственности. Важным является определение момента перехода права собственности (все зависит от того, к какому виду относится имущество – движимому или недвижимому). Российский законодатель в качестве общего правила придерживается системы традиции (*tradition* – от лат. передача). Таким образом, если иное не установлено законом или договором, право собственности у приобретателя движимой вещи по договору возникает с момента ее передачи. Важно помнить, что момент возникновения права собственности в результате передачи вещи может не совпадать с моментом поступления вещи во владение собственника. Под передачей понимаются следующие разновидности распорядительных действий отчуждателя: во-первых, передача – это вручение вещи приобретателю, в результате чего, к нему переходит фактическое владение вещью. Таким образом, момент возникновения права собственности на вещь и перехода владения вещью для приобретателя в данном случае совпадают; во-вторых, передачей признается сдача вещи перевозчику для отправки приобретателю или сдача вещи в организацию связи для пересылки приобретателю (но только если по договору вещь отчуждена без обязательства доставки). Право собственности у приобретателя возникает в момент сдачи вещи перевозчику или в организацию связи, но во владение ему вещь поступит позднее, когда перевозчик или организация связи выполнят свои обязательства по доставке вещи. Если же по условиям договора вещь отчуждена с обязательством доставки, то передачей вещи будет считаться ее вручение приобретателю перевозчиком или организацией связи; в-третьих, к передаче вещи приравнивается передача коносамента или иного товарораспорядительного документа на нее. Связь права собственности с владением становится еще прозрачнее: получение вещи в обладание может вообще не входить в намерения приобретателя. Приобретатель может распорядиться вещью (перенести право собственности на нее), передав товарораспорядительный документ на нее новому приобретателю; в-четвертых, символическая передача (к примеру, вручение ключей от автомобиля), либо передача правоустанавливающих документов (например, кассового чека, подтверждающего покупку телефона). Напрямую законодатель предусматривает эту разновидность передачи только для случаев приобретения права собственности по договору дарения (ч. 2 п. 1 ст. 574 ГК РФ). Для других договорных моделей символическая передача, либо передача правоустанавливающих документов также может быть предусмотрена как момент

перехода права собственности, но при условии, если стороны прямо оговорили это в договоре; в-пятых, фиктивная передача. В римском праве данное явление называлось «traditio brevi manu» (лат. – «передача короткой рукой»). Если к моменту заключения договора об отчуждении вещи она уже находится во владении приобретателя, вещь признается переданной ему с этого момента. Анализ действующего законодательства показывает, что право собственности может оставаться на некоторое время у отчуждателя вещи, несмотря на ее передачу приобретателю (к примеру, ст. 491 ГК РФ). В то же время, в современном российском праве не предусмотрена так называемая «система соглашения» (другое название – «консенсуальная система»), при которой приобретатель вещи становится ее собственником не с момента передачи, а с момента заключения договора. Таким образом, следует признать, что право собственности у приобретателя движимой вещи по договору возникает с момента ее передачи (независимо от вида этой передачи) или позднее передачи (но не до передачи!). В связи с тем, что передача вещи и момент возникновения права собственности на нее могут не совпадать, особую важность приобретает момент, когда на приобретателя переходят риски собственника. Согласно ст. 211 ГК РФ, риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет его собственник, если иное не предусмотрено законом или договором.

Моментом перехода права собственности на недвижимость, приобретенную по сделке, в соответствии с правилом ч. 1 п. 2 ст. 223 ГК РФ, возникает у приобретателя с момента государственной регистрации (иное может быть установлено законом, но не договором).

2. Приобретение права собственности на имущество в порядке наследования. Наследование – это переход имущества умершего (наследодателя) к другим лицам (наследникам) в порядке универсального правопреемства. Для того, чтобы право собственности у наследника возникло, ему необходимо принять наследство. В случае принятия наследства право собственности у наследника на имущество наследодателя возникает «задним числом» - с момента смерти наследодателя. То же самое касается и момента возникновения права собственности на недвижимое имущество, входящего в состав наследства, что является классическим исключением из общего правила (государственная регистрация права в данном случае носит правоподтверждающий характер).

3. Приобретение права собственности на имущество в результате реорганизации юридических лиц. Вопросы реорганизации юридических лиц регулируются ст. ст. 57-60 ГК РФ. Правоустанавливающими документами для приобретения права собственности на имущество по данному основанию являются передаточный акт или разделительный баланс (зависит от формы реорганизации). Моментом возникновения права собственности является государственная регистрация лиц, созданных в процессе реорганизации, и (или) прекращение деятельности лиц, участвовавших в ней. Государственная регистрация права собственности на недвижимое имущество в этом случае также носит правоподтверждающий характер.

4. Приобретение права собственности на имущество в результате приватизации. Приватизацией признается такая передача имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, в собственность граждан или юридических лиц, которая осуществляется в соответствии с порядком, установленным нормами специального законодательства. В настоящее время основным актом, регулирующим основания и порядок приватизации, является Федеральный закон от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества». Ст. 13 данного закона предусматривает следующие способы приватизации государственного и муниципального имущества: 1) преобразование унитарного предприятия в акционерное общество; 2) преобразование унитарного предприятия в общество с ограниченной ответственностью; 3) продажа государственного или муниципального имущества на аукционе; 4) продажа акций акционерных обществ на специализированном аукционе; 5) продажа государственного или муниципального имущества на конкурсе; 6) продажа за пределами территории Российской Федерации находящихся в государственной собственности акций

акционерных обществ; 7) продажа государственного или муниципального имущества посредством публичного предложения; 8) продажа государственного или муниципального имущества без объявления цены; 9) внесение государственного или муниципального имущества в качестве вклада в уставные капиталы акционерных обществ; 10) продажа акций акционерных обществ по результатам доверительного управления. Главный принцип приватизации – публичность отчуждения имущества. По общему правилу, цена на отчуждаемое имущество формируется в результате торгов, поэтому, в основном, продажа государственного или муниципального имущества осуществляется на аукционе или конкурсе. Особыми способами приватизации являются преобразование унитарных предприятий в хозяйственные общества и внесение государственного или муниципального имущества в качестве вклада в их уставные капиталы. В обмен на имущество, переданное в частную собственность хозяйственных обществ, публичное образование получает в свою собственность акции акционерных обществ и долей в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью.

Особый порядок действует в отношении приватизации государственного и муниципального жилищных фондов, т.е. перехода жилых помещений в частную собственность. В настоящее время основным законодательным актом, регулирующим основания и порядок приватизации жилья, является Закон Российской Федерации «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» от 04.07.1991 № 1541-1. Инициатива приватизации жилья исходит от граждан – нанимателей помещений и членов их семей. Система определения цены на торгах не применяется. В Российской Федерации приватизация жилья является бессрочной. Ограничение срока бесплатной приватизации в настоящее время отменено.

Возникновение права собственности у одного лица, как правило, связано с прекращением этого права у другого лица.

Основания прекращения права собственности – это юридические факты правопрекращающего характера. Право собственности прекращается: 1) при отчуждении собственником своего имущества другим лицам; 2) при отказе собственника от права собственности; 3) при гибели или уничтожении имущества; 4) при утрате права собственности на имущество в иных предусмотренных законом случаях. Названные основания прекращения права собственности предусмотрены законом – в общей норме ст. 235 ГК РФ – и детализированы в отдельных статьях главы 15 и иных нормах ГК РФ.

Классификация оснований прекращения права собственности на происходящие по воле собственника (добровольные способы прекращения права собственности) и помимо его воли (принудительные способы прекращения права собственности) является легальной, поскольку перечень оснований прекращения права собственности помимо воли собственника предусмотрен в п. 2 ст. 235 ГК РФ как исчерпывающий – в соответствии с принципом неприкосновенности собственности. Отчуждение имущества помимо воли собственника – это принудительное изъятие принадлежащего ему имущества. Основания принудительного изъятия установлены п. 2 ст. 235 ГК РФ; содержание каждого из них в той или иной мере раскрыто в правовых нормах.

Запланированная Концепцией развития гражданского законодательства реформа вещного права отложена, но в ходе реформирования гражданского законодательства фрагментарно дополнены новыми основаниями нормы ГК РФ о прекращении права собственности.

Во-первых, норма пункта 8 ч. 2 ст. 235 ГК РФ (введен Федеральным законом от 03.12.2012 № 231) предусматривает обращение по решению суда в доход Российской Федерации имущества, в отношении которого не представлены в соответствии с законодательством Российской Федерации о противодействии коррупции доказательства его приобретения на законные доходы. Норма пункта 8 ч. 2 ст. 235 специфична: от разновидности конфискации ее отличает то, что отсутствие доказательств приобретения имущества на законные средства и доходы само по себе еще не образует правонарушения или преступления, порождая лишь предположения. Представляется, что указанное

дополнение перечня оснований прекращения права собственности излишне, поскольку для обращения взыскания в доход государства имущества, приобретенного на незаконные доходы, можно применять нормы института неосновательного обогащения (гл. 60 ГК РФ). В пункте 9 ч. 2 ст. 235 ГК РФ закреплено аналогичное правило об обращении по решению суда в доход Российской Федерации денег, ценностей, иного имущества и доходов от них, в отношении которых в соответствии с законодательством Российской Федерации о противодействии терроризму лицом не представлены сведения, подтверждающие законность их приобретения (введен Федеральным законом от 02.11.2013 № 302-ФЗ).

Обе нормы (пункт 8 и пункт 9 ч. 2 ст. 235 ГК РФ) нуждаются в конкретизации, поскольку их практическое применение осложнено ввиду неопределенности содержания (неясность круга лиц, чье имущество может быть обращено в доход РФ) и порядка применения (неопределенность процессуальной формы и вида судопроизводства, при котором возможно обращение имущества в доход государства).

Во-вторых, с апреля 2015 года на основе ФЗ-499 от 31.12.2014. в Земельном кодексе РФ изменились процедура изъятия земельных участков и основания прекращения правомочий владения и пользования ими. Поскольку земельные участки являются объектами как земельных, так и гражданских правоотношений, это повлекло появление новых оснований для прекращения права собственности на земельные участки и расположенные на них объекты недвижимости. Когда изъятие земельного участка ввиду ненадлежащего использования земли невозможно без прекращения права собственности на здания, сооружения или другое недвижимое имущество, находящиеся на данном участке, это имущество может быть изъято у собственника путем продажи с публичных торгов в порядке, предусмотренном статьями 284 - 286 ГК РФ (ст. 239 ГК РФ). Данное положение реализует принцип земельного законодательства - единство судьбы земельных участков и прочно связанных с ними объектов, согласно которому все прочно связанные с земельными участками объекты следуют судьбе земельных участков, за исключением случаев, установленных федеральными законами.

С 01.03.2015 г. действует новое основание прекращения права собственности на объект незавершенного строительства – п.п. 3.1 п. 2 ст. 235 ГК РФ, введенный ФЗ-171 от 23.06.2014 г. Статья 239.1 ГК РФ, следуя принципу единства судьбы земельных участков и прочно связанных с ними объектов, предусматривает изъятие путем продажи с публичных торгов объектов незавершенного строительства, которые расположены на земельном участке, находящемся в государственной или муниципальной собственности, который был предоставлен в аренду, если договор аренды этого земельного участка прекращен. При заключении договора аренды для строительства по результатам аукциона строительство должно быть завершено в период действия договора аренды. Наличие на земельном участке объекта незавершенного строительства означает, что это требование не выполнено, что позволяет принудительно отчуждать такой объект с публичных торгов. Иск о продаже объекта незавершенного строительства предъявляет орган государственной власти или орган местного самоуправления, уполномоченный на распоряжение земельным участком, который возвращен в государственную (или муниципальную) собственность с прекращением договора аренды. Основание для реализации объекта – решение суда. Суд может в иске отказать, если арендатор земельного участка (то есть собственник объекта незавершенного строительства) докажет, что нарушение сроков завершения строительства допущено по вине предъявивших иск органов, которые допустили затягивание сроков ввода объекта в эксплуатацию. Если публичные торги признаются несостоявшимися, объект незавершенного строительства может быть приобретен в государственную (или муниципальную) собственность. При этом все средства от продажи объекта незавершенного строительства с публичных торгов либо приобретения такого объекта в государственную (или муниципальную) собственность, выплачиваются бывшему собственнику объекта, однако из вырученных денежных средств вычитаются расходы на подготовку и проведение публичных торгов.

Условия изъятия: 1) обращение собственника с домашними животными способами, которые явно противоречат правилам и нормам гуманного отношения к животным в виде общих представлений об обращении с животными (недопущение причинения им вреда, травмы, увечья, длительного голодания), либо установлены законом (например, Постановлением Правительства РФ от 13.08.1996 г. № 997 предусмотрено, что при осуществлении сельскохозяйственных производственных процессов не допускается применение технологий и механизмов, которые вызывают массовую гибель объектов животного мира или изменение среды их обитания); 2) вынесение судом решения об изъятии у собственника домашних животных по иску лица, желающего их выкупить. Цена выкупа устанавливается по соглашению собственника и лица, желающего выкупить домашних животных, а при отсутствии договоренности определяется судом.

Особо регламентированы такие специфические основания прекращения права собственности, как приватизация, национализация, реквизиция и конфискация.

В ст. 217 ГК РФ закреплены основные признаки передачи государственного (или муниципального) имущества в частную собственность граждан и юридических лиц путем приватизации, но не раскрыто ее юридическое содержание. Приватизация – правовой институт, означающий прекращение права государственной или муниципальной собственности на определенное имущество и возникновение на это имущество права частной собственности. Правоотношениям присущ публичный элемент в виде публично установленных правил перехода права собственности. В результате приватизации в специально установленном порядке осуществляется переход в частную собственность объектов приватизации, находящихся в государственной или в муниципальной собственности. Это производный способ приобретения права собственности, который не регламентирован в ГК РФ. В ГК РФ установлена возможность передачи имущества (ст. 217), но на каком основании, в каком порядке и на каких условиях, в том числе за плату или бесплатно, – эти вопросы регламентированы специальным приватизационным законодательством, а нормы ГК РФ не подлежат применению, либо применяются с существенными ограничениями. Признаки приватизации: 1) нахождение имущества в собственности публичных субъектов права – Российской Федерации, ее субъектов и муниципальных образований; 2) осуществление передачи имущества в собственность частных субъектов права – граждан и юридических лиц; 3) соблюдение специально установленной федеральным законом процедуры передачи имущества; 4) приоритет специальных норм о приватизации по отношению к положениям ГК РФ. Приватизации не подлежит имущество, отнесенное федеральными законами к объектам гражданских прав, оборот которых не допускается, а также имущество, которое в порядке, установленном федеральными законами, может находиться только в государственной или муниципальной собственности (участки в составе земель лесного и водного фондов; особо охраняемые природные территории и объекты, зараженные опасными веществами и подвергшиеся биогенному заражению; земли общего пользования – площади, улицы, проезды, автомобильные дороги, набережные, парки, лесопарки, скверы, сады, бульвары, водные объекты, пляжи и др. объекты). Законами о приватизации установлены дополнительные признаки приватизации, в частности, возмездность или безвозмездность передачи государственного или муниципального имущества. Установление ограниченного действия гражданского законодательства при приватизации (ч. 2 ст. 217 ГК РФ) не случайно, т.к. предусматриваемые законами о приватизации особенности правового регулирования существенно отличаются в зависимости от способов приватизации, видов передаваемого имущества и в полной мере не отвечают основным началам гражданского законодательства (ст. 1). Основным актом, определяющим порядок приватизации, является ФЗ-178 от 21.12.2001 г. «О приватизации государственного и муниципального имущества». Установлены способы приватизации: 1) преобразование унитарного предприятия в акционерное общество; 2) продажа государственного или муниципального имущества на аукционе; 3) продажа акций акционерных обществ на специализированном аукционе; 4) продажа государственного или муниципального имущества на конкурсе; 5)

продажа за пределами территории РФ находящихся в государственной собственности акций акционерных обществ; 6) продажа акций акционерных обществ через организатора торговли на рынке ценных бумаг; 7) продажа государственного или муниципального имущества посредством публичного предложения; 8) продажа государственного или муниципального имущества без объявления цены; 9) внесение государственного или муниципального имущества в качестве вклада в уставные капиталы акционерных обществ; 10) продажа акций акционерных обществ по результатам доверительного управления. Действие Закона не распространяется на отношения, возникающие при отчуждении: а) земли, за исключением отчуждения участков, на которых расположены объекты недвижимости, в том числе, имущественные комплексы; б) природных ресурсов; г) государственного и муниципального жилищного фонда; д) иных видов имущества, им предусмотренных.

С принятием Закона РФ от 4.07.1991 г. № 1541-1 «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» определены правовые, социальные и экономические основы преобразования отношений собственности на жилище. Приватизация гражданами занимаемых ими помещений имеет существенные отличия: 1) передается на безвозмездной основе имущество, находящееся в фактическом владении и пользовании лиц, проживающих в соответствующем жилом помещении; 2) осуществляется на основе свободного волеизъявления, не требует разрешения какого-либо органа; 3) возможность приватизации для совершеннолетних граждан РФ предоставляется один раз; 4) регламентируется существенно более узким кругом нормативных правовых актов; 5) предусмотрена законодательная возможность деприватизации. Передача жилых помещений в порядке приватизации регулируется гражданским, а не специальным приватизационным законодательством.

Следующий способ прекращения права собственности – национализация. В национализации три составляющие: экономическая, социальная и правовая. С экономической точки зрения возвращение крупных компаний под контроль государства, скорее всего, приведет к снижению их эффективности. Социальный аспект: национализация рассматривается как пересмотр итогов несправедливой приватизации; укрепление государственного сектора в экономике позволит передать в бюджет всю прибыль от сырьевых отраслей, сегодня большая часть предприятий в этой сфере приватизирована. Национализация – потенциальный правовой инструмент, поскольку ФЗ о национализации не принят. В отсутствие легального определения понятия «имущество» не ясно, что именно можно национализировать. Легальное представление о категории «имущество»: во-первых, под имуществом понимают вещи и их совокупности (п. 2 ст. 15, п. 2 ст. 46, ст. 211, п. 4 ст. 218, ст. 301, п. 2 ст. 561, п. 3 ст. 564, п. 2 ст. 690, п. 1 ст. 705, п. 2 ст. 947, ст. 1064 ГК РФ); во-вторых, понятие «имущество» охватывает вещи, деньги и ценные бумаги (п. 1 ст. 302, п. 1 ст. 307 ГК РФ); в-третьих, имуществом называются не только названные объекты, но и имущественные права (ст. 18, ст. 24, п. 1 ст. 56, п. 1 ст. 126, ст. 209, ст. 336, п. п. 3 - 6 ст. 582 ГК РФ); в-четвертых, понятие «имущество» может обозначать всю совокупность наличных вещей, денег, ценных бумаг, имущественных прав, а также обязанностей субъекта (п. 2 ст. 63, п. 2 ст. 132, ст. 217, 1112 ГК РФ). По мнению профессора В.А. Белова, национализация – первоначальный способ приобретения права государственной (муниципальной) собственности, ибо может не принимать во внимание волеизъявление бывшего собственника. Одновременно (по критерию правопреемства) она является способом производным, т.к. государство отвечает по всем долгам, обременяющим национализированное имущество, если иное не установлено законом. В ГК РФ принудительное обращение в собственность государства имущества физических и юридических лиц именуется национализацией и рассматривается как основание прекращения права собственности с возмещением стоимости изъятого имущества и др. убытков в порядке, установленном ст. 306 ГК РФ – на основе акта уполномоченного исполнит. органа государственной власти. Квалифицирующие признаки национализации: 1) проведение в случаях и порядке, определенных в специальном законе

(его нет); 2) осуществление на основе акта уполномоченного исполнительного органа государственной власти; 3) цели – публичные интересы, удовлетворение которых невозможно иначе; 4) юридический результат – возникновение права собственности у государства; 5) выплата предварительной и равноценной компенсации бывшим собственникам; 6) объект национализации – имущество, способное удовлетворить государственные нужды. Характерные черты – принудительность и возмездность. Порядок изъятия имущества при национализации: 1) принятие акта о национализации 2) опись и оценка имущества, подлежащего изъятию; 3) передача оцененного имущества на ответственное хранение с выплатой владельцу равноценного возмещения; 4) передача национализированного имущества в собственность государства. Профессор Л.В. Щенникова определяет национализацию как принудительное прекращение права частной собственности и возникновение права публичной собственности на имущественные комплексы на основе государственно-властного акта, принятого в соответствии с законодательством о национализации для удовлетворения публичных интересов и при условии выплаты равноценного и справедливого вознаграждения. По мнению цивилистов, Закон о национализации должен быть конкретным, чтобы не порождать подзаконные акты как питательную среду коррупции; регулировать только национализацию предприятий естественных монополий и оборонных предприятий; национализация может быть временной с возможностью реприватизации; основание национализации – решение суда; оценка имущества должна быть предварительной и может оспариваться; предмет национализации – только имущественные комплексы (предприятия), но не отдельные объекты недвижимости, для которых в ГК РФ есть нормы о принудительном выкупе для государственных или муниципальных нужд. Закон о национализации требует всенародного обсуждения.

Реквизиция базируется на юридических актах – основаниях возникновения права собственности – одновременно являясь основанием принудительного прекращения этого права у первоначального собственника, от воли которого не зависит изъятие вещи, поскольку оно обусловлено интересами общества. При прекращении действия обстоятельств, в связи с которыми произведена реквизиция, лицо, имущество которого было реквизировано, вправе требовать по суду возврата сохранившегося имущества (ст. 242 ГК РФ). Оценка, по которой собственнику возмещается стоимость реквизированного имущества, может быть оспорена им в суде. Необходимо учитывать, что данное требование не является способом защиты права собственности, так как истец уже не является собственником реквизированного имущества. Дореволюционное российское законодательство предусматривало экспроприацию - принудительное возмездное отчуждение (отобрание) у собственника его имущества велением государственной власти для государственной или общественной пользы за «справедливое и приличное» вознаграждение. Термин «реквизиция» появился в ст. 69 ГК РСФСР 1922 г.: реквизиция допускалась с вознаграждением собственника по среднерыночным ценам на момент изъятия имущества. С 1927 года реквизицию применяли в силу государственной необходимости на основе специального постановления. ГК РСФСР 1964 г. называл реквизицией изъятие государством имущества собственника в государственных или общественных интересах с выплатой ему стоимости имущества. Понятие реквизиции, используемое в ст. 242 ГК РФ, появилось в Законе о собственности в СССР 1990 г. Под реквизицией понимается произведенное в интересах общества принудительное возмездное изъятие имущества в государственную собственность при чрезвычайных обстоятельствах во внесудебном порядке. Чрезвычайные обстоятельства, служащие основанием для реквизиции: стихийные бедствия, аварии, эпидемии, эпизоотии и др. Внесудебный порядок, по которому производится реквизиция, означает, что имущество изымается по решению уполномоченных государственных органов. Следовательно, основанием прекращения права собственности является акт государственного о, поскольку рассчитан на однократное изъятие конкретного имущества у конкретного лица. Осуществление реквизиции в интересах общества является оценочным критерием

законности акта о реквизиции. Момент прекращения права собственности на реквизированное имущество – это момент возникновения права государственной собственности, т.е. поступление имущества во владение уполномоченных государством органов или лиц (ст. 125 ГК РФ). Реквизиция возможна в отношении имущества, находящегося как в частной, так и в муниципальной собственности. В рамках государственной собственности нельзя также исключить обращение по реквизиции в федеральную собственность имущества, находящегося в собственности субъекта РФ. Важно уметь проводить разграничение между реквизицией и выкупом имущества. Отличия заключаются в следующем: а) при реквизиции изъятие имущества у собственника происходит в административном, а не в судебном порядке; б) при реквизиции имущество поступает исключительно в государственную собственность; в) при реквизиции основанием перехода права собственности является акт государственного органа, а не договор; г) при реквизиции оценка изымаемого имущества устанавливается в одностороннем порядке, а не по соглашению сторон.

Конфискация (ст. 243 ГК РФ) не является гражданско-правовой санкцией (ни самостоятельным видом, ни разновидностью) или мерой гражданско-правовой ответственности в собственном смысле слова. Это особое правовое последствие совершения преступления или правонарушения, ответственность за которое в санкции нормы уголовного или административного права предусматривает конфискацию в качестве наказания. ГК РФ лишь закрепляет гражданско-правовые последствия конфискации как прекращения права собственности, конкретизируя уже установленную законодателем санкцию. Традиционно в юридической литературе по гражданскому праву даже в период отрицания частноправовых начал регулирования имущественных отношений конфискация рассматривалась в виде наказания. По общему правилу, конфискация производится по решению суда (этот порядок действует в отношении гражданских правонарушений, преступлений и административных проступков). Вместе с тем, в случаях, предусмотренных законом, конфискация может быть произведена и в административном порядке. Кстати сказать, обращение имущества в доход государства имеет ту же правовую природу, что и конфискация. Отличия заключаются в том, что эта мера применяется только по решению суда и в специфике правонарушений: нарушение законодательства о противодействии коррупции, выразившееся в том, что в отношении определенного имущества собственником не представлены доказательства приобретения такого имущества на законные доходы; нарушение законодательства о противодействии терроризму, выразившееся в том, что в отношении определенного имущества собственником не представлены сведения, подтверждающие законность их приобретения. В этих случаях установлена презумпция незаконности приобретения права собственности.

Заканчивая рассмотрение данной темы, следует упомянуть и о таком способе, как прекращение права собственности на контрафактные материальные носители и на оборудование, используемое или предназначенное для совершения нарушения исключительных прав. Контрафактные материальные носители – это материальные носители, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, и использование которых приводит к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство. Контрафактные носители по решению суда подлежат безвозмездному изъятию из оборота и уничтожению (если иные последствия не предусмотрены гражданским законодательством). Кроме того, по решению суда также подлежат безвозмездному изъятию из оборота и уничтожению (если законом не предусмотрено их обращение в доход Российской Федерации) оборудование, прочие устройства и материалы, используемые или предназначенные для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации. Отличительной чертой принудительного изъятия данного имущества является то, что прекращение права собственности на контрафактные носители и оборудование происходит, по общему правилу, без перехода права собственности на

них, поскольку право собственности прекращается в связи с физической гибелью вещи помимо воли собственника.

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие оснований (способов) приобретения и прекращения права собственности; первоначальные и производные способы приобретения права собственности; добровольные и принудительные способы прекращения права собственности; процедуру государственной регистрации прав на созданное недвижимое имущество; понятие переработки (спецификации); понятие общедоступных для сбора вещей; основания и порядок приобретения права собственности на общедоступные для сбора вещи; правовой режим самовольной постройки до момента возникновения права собственности на нее; понятие и признаки самовольной постройки; условия приобретения права собственности на самовольную постройку; судебный порядок признания права собственности на самовольную постройку; понятие и виды бесхозяйного имущества; отличительные признаки находки и клада; понятие приобретательной давности и давностного владельца; условия приобретения права собственности по давности владения; порядок исчисления срока приобретательной давности; формы традиции (передачи вещи); порядок приобретения права собственности на имущество в порядке наследования; порядок приобретения права собственности на имущество в результате реорганизации юридических лиц; порядок приобретения права собственности на имущество в результате приватизации; сущность и формы приватизации; особенности приватизации жилья; правовой режим физической гибели имущества как единственного основания прекращения права собственности без перехода его к другим лицам; понятие отказа от права собственности; понятие обращения взыскания на имущество; основания приобретения имущества, подлежащего отчуждению и процедуру прекращения права собственности в отношении этого имущества; виды имущества, которое может быть принудительно изъято; понятие и способы выкупа; особенности принудительной выплаты компенсации; понятие реквизиции, ее признаки и отличие от выкупа; понятие национализации имущества, находящегося в частной собственности; понятие конфискации имущества собственника и ее виды (судебный и административный); понятие контрафактных материальных носителей;

уметь: проводить разграничение между первоначальными и производными способами приобретения права собственности; проводить разграничение между добровольными и принудительными способами прекращения права собственности; проводить разграничение между переработкой движимой вещи по договору и переработкой без разрешения собственника материалов; реализовывать порядок приобретения права собственности на бесхозяйные движимые вещи, на бесхозяйные движимые вещи, от которых собственник отказался, на находку, на безнадзорных животных, на клад; проводить разграничение между находкой и кладом; проводить разграничение между физической и юридической гибелью имущества; определять размер возмещаемой стоимости изъятого имущества; уметь применять порядок выкупа бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, выкупа домашних животных при ненадлежащем обращении с ними, выкупа бесхозяйственно содержимого жилого помещения, выкупа недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка, на котором оно находится; проводить различие между конфискацией и обращением имущества в доход государства;

владеть: навыками установления момента возникновения права собственности на вновь созданное недвижимое имущество; навыками применения процедуры приобретения права собственности на бесхозяйную недвижимость; навыками определения момента приобретения права собственности по давности владения; навыками установления момента перехода права собственности на движимые вещи по договору и момента перехода права собственности на недвижимость, приобретенную по сделке; навыками определения момента прекращения права собственности, которое может повлечь

возникновение собственности у других лиц; навыками применения судебного и внесудебного порядка обращения взыскания на имущество по обязательствам собственника.

К теме «Защита права собственности»:

Гражданское право предусматривает определенные формы охраны экономических отношений собственности. Так, одни гражданские нормы охраняют эти отношения путем их признания, другие – обеспечивают необходимые условия для реализации вещных прав, третьи – устанавливают неблагоприятные последствия для нарушителей вещных прав, т.е. непосредственно защищают их от противоправных посягательств.

Следует иметь в виду что охрана прав и защита прав - понятия разные. Гражданско-правовая охрана права собственности и иных вещных прав – понятие более широкое. Она осуществляется с помощью всей совокупности гражданско-правовых норм, обеспечивающих беспрепятственное развитие рассматриваемых отношений. В частности, гражданско-правовые нормы, направленные на защиту отношений собственности, устанавливают принадлежность материальных благ субъектам гражданских правоотношений и определяют степень их имущественного обособления; обеспечивают собственникам условия для реализации их прав в определенных пределах; устанавливают неблагоприятные последствия для лиц, нарушающих права собственников. Гражданско-правовая защита права собственности и иных вещных прав - понятие более узкое, применяемое только к случаям их нарушения. Она представляет собой совокупность гражданско-правовых способов (мер), которые применяются к нарушителям отношений, оформляемых с помощью вещных прав. При этом защита права собственности и других вещных прав осуществляется одними и теми же правовыми способами. В ст. 45 Конституции Российской Федерации говорится, что каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом. Однако главными способами защиты являются те из них, которые предусматривает судебная защита, предоставляемая субъекту гражданских правоотношений в результате обращения в суд с иском о защите нарушенного или оспариваемого права собственности.

В зависимости от характера посягательства на права собственника и содержания предоставляемой защиты, можно выделить три самостоятельные группы: вещно-правовые; обязательственно-правовые и иные способы защиты.

Вещно-правовые способы защиты права собственности носят абсолютный характер, направлены на устранение препятствий к осуществлению права собственности. При этом они ориентированы на защиту непосредственно права собственности и не связаны с какими-либо обязательствами между собственником и нарушителем. Обязательственно-правовые способы защиты права собственности основаны на охране имущественных интересов сторон в гражданской сделке, а также лиц, которые понесли ущерб в результате внедоговорного причинения вреда их имуществу. Требование о защите этих интересов непосредственно из права собственности не вытекает. Предъявляемые собственником иски к правонарушителю, с которым он связан обязательственными правоотношениями (договорными и внедоговорными), направлены как на устранение препятствий в осуществлении права собственности, так и на возмещение вреда, либо убытков. При этом защита имущественных интересов сторон в обязательственных правоотношениях не носит абсолютный характер. Ее объем определяется судом посредством оценки степени нарушения права собственности в результате взаимоотношений сторон, основанных на договоре или внедоговорном обязательстве.

Итак, если право собственности нарушается или может быть нарушено, то собственник вправе прибегнуть к защите своего права. Право собственности может быть нарушено двумя способами: либо собственника лишают его имущества, и он не может владеть им, пользоваться и распоряжаться; либо, хотя собственник и не лишен фактического владения своим имуществом, ему мешают пользоваться им и распоряжаться. Для защиты нарушенного права собственности или иного вещного права необходимо обратиться к

вещно-правовым способам защиты. В первом случае собственник предъявляет к нарушителю виндикационный иск (от лат. *actio rei vindication* (дословно – иск об объявлении применения силы)), то есть иск об изъятии своего имущества из чужого владения (другими словами, иск невладеющего собственника к владеющему несобственнику). Во втором случае собственник предъявляет к нарушителю негаторный иск (*actio negatoria* (дословно – отрицающий иск)), то есть иск об устранении незаконных препятствий в пользовании и распоряжении своим имуществом.

Виндикационный иск (ст. 301 ГК РФ) гласит, что собственник вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения. Далее, ст. 302 ГК РФ устанавливает, что при предъявлении виндикационного иска, прежде всего, устанавливается, является ли новый приобретатель (владелец) имущества добросовестным или недобросовестным. Добросовестным является приобретатель, который не знал и не мог знать, что имущество приобретено у лица, которое не имело права его отчуждать. Напротив, если приобретатель знал или должен был предполагать, что отчуждатель не является собственником имущества и не имеет иных правомочий на передачу ему имущества собственника, то он считается недобросовестным.

От недобросовестного приобретателя собственник вправе истребовать имущество всегда, во всех случаях. Что касается добросовестного приобретателя, то собственник вправе истребовать от него и получить назад свое имущество в следующих двух случаях: 1) если имущество было приобретено этим лицом безвозмездно (например: подарено ему); 2) если имущество было утеряно собственником или лицом, которому собственник передал это имущество во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли.

Однако это общее правило не распространяется на такое имущество, как деньги и ценные бумаги на предъявителя, п. 3 ст. 302 указывает, что деньги и ценные бумаги на предъявителя не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя.

Следует иметь в виду, что с 1 января 2020 года гражданское законодательство претерпело существенные изменения. Так, федеральным законом от 16.12.2019 года № 430-ФЗ, внесены изменения в часть первую Гражданского кодекса РФ, в соответствии с которыми, усилена защита добросовестных приобретателей недвижимости. В настоящее время приобретатель недвижимого имущества, полагавшийся при его приобретении на данные государственного реестра, признается добросовестным (статьи 234 и 302 ГК РФ), пока в судебном порядке не доказано, что он знал или должен был знать об отсутствии права на отчуждение этого имущества у лица, от которого ему перешли права на него. Кроме того, изменилось правило об исчислении срока приобретательной давности в отношении вещей, которые можно было истребовать по ст. ст. 301 и 305 ГК РФ. Теперь течение этого срока начинается со дня, когда вещь поступила в открытое владение добросовестного приобретателя. Если же за ним зарегистрировано право собственности на недвижимость, которой он открыто владеет, отсчет срока начнется не позднее момента регистрации такого права. Суд не удовлетворит иск РФ, ее субъекта или муниципального образования об истребовании у добросовестного приобретателя жилого помещения, если истец им не владеет уже три года. Сроки будут исчислять со дня внесения в ЕГРН записи о праве собственности первого добросовестного приобретателя такой недвижимости.

Право на защиту своих вещных прав имеют также лица, хотя и не являющиеся собственником, но владеющие имуществом на праве хозяйственного ведения, оперативного управления, или как доверительный управляющий, или по иному основанию, предусмотренному законом или договором. Эти лица имеют право на защиту своего владения против любого лица, в том числе, против собственника.

Негаторный иск – это иск владеющего вещью собственника к третьему лицу об устранении препятствий, мешающих нормальному осуществлению права собственности (ст. 304 ГК РФ): «Собственник может требовать устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения».

Если при виндикации истец в момент предъявления иска не владеет вещью, которая находится в незаконном владении ответчика, то при негаторном иске истец владеет вещью, однако, ответчик своим противоправным поведением мешает истцу нормально осуществлять свое право собственности. Например, сосед переставил забор на чужой земельный участок или на лестничной площадке установили дверь так, что собственник из другой квартиры не может свободно выйти в общее пространство многоквартирного дома.

Требование истца может быть направлено не только на запрещение ответчику своим противоправным поведением мешать нормальному осуществлению права собственности, но и на устранение последствий правонарушения, т.е. может требовать возмещения убытков. На этот иск не распространяется действие исковой давности.

В римском праве известен прогибиторный иск, с помощью которого также защищалось правомочие пользования. Но этот иск предъявлялся в несколько иной ситуации: когда другое лицо на пользование вещью не претендовало, но своими действиями все-таки препятствовало собственнику в пользовании вещью (например, если построенная соседом стена создавала постоянную тень и не давала солнцу светить в окна дома собственника). В настоящее время российское гражданское право, по сути, включило функции прогибиторного иска в состав функций негаторного иска, в связи с чем, отдельный прогибиторный иск не предусматривается.

Еще одним вещно-правовым способом защиты права собственности является иск о признании права собственности (титulyного владения), то есть иск собственника имущества (титulyного владельца) к третьему лицу, оспаривающему его право собственности (титulyного владения). Цель иска – констатация перед всеми третьими лицами факта принадлежности спорного имущества истцу и, тем самым, устранении оспаривания права собственности (титulyного владения) как в настоящем, так и в будущем.

Условиями предъявления иска о признании права собственности являются следующие:

- третье лицо или заявляет о своих правах на имущество собственника (титulyного владельца), или не признает за ним вещных прав на это имущество;
- между собственником (титulyным владельцем) и третьим лицом отсутствуют обязательственные отношения по поводу спорного имущества;
- иск не связан требованием собственника (титulyного владельца) о возврате имущества или об устранении иных препятствий, не связанных с лишением владения;
- оспаривание права собственности (титulyного владения) на момент предъявления иска продолжается;
- право собственности (титulyного владения) на спорное имущество на момент предъявления иска сохраняется за истцом.

Субъектом иска (истцом) является собственник или титульный владелец индивидуально-определенного имущества (как владеющий, так и не владеющий имуществом, если, при этом, не ставится вопрос о его возврате), право которого отрицается или не признается. Субъект обязанности (ответчик) – лицо, оспаривающее право собственности (титulyного владения) истца на индивидуально-определенное имущество.

Предметом иска является требование о констатации факта принадлежности истцу права собственности (титulyного владения) на спорное имущество. Объект иска – длящееся состояние неопределенности в отношении того, кому принадлежит спорное имущество. Основанием иска являются юридические факты, подтверждающие наличие у лица права собственности (титulyного владения) на спорное имущество.

В судебной практике возник вопрос о том, можно ли считать субъекта, который отказался от притязаний владеть, пользоваться, распоряжаться земельным участком в садоводческом товариществе собственником участка, и кто будет в данном случае обладать правом собственности на этот земельный участок. Суть дела состояла в том,

что лицо сначала приобрело право, а затем фактически отказалось от этого права, неся бремя содержания такого имущества. Налоги на земельный участок не платились, кроме того, сам земельный участок не обрабатывался, на нем ничего не выращивалось, все поросло сорняками. В этом случае Верховный Суд РФ вынес такое решение. Волеизъявление собственника было фактически направлено на отказ от права, поэтому тот, кто до этого выдавал земельный участок (а это был муниципальный район одной из областей ЦФО). В данном случае он и будет обладать этим имуществом на праве собственности. Если возникнет спор с прежним собственником, то тогда муниципалитет должен предъявить требование о признании права муниципальной собственности на такой земельный участок.

Поскольку данные действия по оспариванию прав могут носить длящийся характер, то на иски о признании права собственности (титульного владения) сроки исковой давности не распространяются.

Иные способы защиты вещных прав, можно разделить на две подгруппы. Первая из них - те, которые не относятся ни к вещно-правовым, ни к обязательственно-правовым средствам, но вытекают из различных институтов гражданского права. К ним относятся правила о защите имущественных прав собственника, признанного в установленном порядке безвестно отсутствующим или объявленного умершим, в случае его явки (ст. ст. 43, 46 ГК РФ) (Предположим, некий гражданин уехал далеко от дома, где у него проживали родственники. Родственники умерли, он не оформил наследство на имущество. Но по действующему законодательству формально с момента открытия наследства, все права и обязанности на имущество переходят наследникам. Если он был наследником по закону, то, следовательно, ему надо обратиться в суд с требованием о признании права отсутствующего. В этой ситуации суд должен признать лицо собственником и взыскать с него расходы, связанные с содержанием имущества с того момента, когда открылось наследство. Кроме того, налоговые органы могут начислять недоимки); о защите интересов сторон в случае признания сделки недействительной (ст. ст. 167-180 ГК РФ); об ответственности залогодержателя (ст. 344 ГК РФ); об охране наследства и управления им (ст. 1171 ГК РФ). Кроме того, иные способы защиты права собственности могут быть также связаны с иными исками (об исключении имущества из акта описи, об оспаривании ареста и т.д.). Так, в судебной практике иногда случается, что некие лица берут чужие вещи и хранят их у себя дома. Потом приходит уполномоченный субъект, и составляет акт описи имущества должника. В этот список попадает чужое имущество. Если собственник об этом узнает, то он может заявить требование об исключении имущества из акта описи.

Вторая подгруппа – те, которые направлены на защиту интересов собственника при прекращении права собственности по основаниям, предусмотренным в законе. К ним, в частности, относятся гарантии, установленные государством на случай обращения в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц (национализация). Национализация может производиться только на основании закона. Собственнику имущества гарантируется возмещение стоимости этого имущества и других убытков, которые он несет в связи с изъятием имущества. В качестве лица, обязанного возместить убытки, выступает государство, а споры о возмещении убытков разрешаются судом (ст. 306 ГК РФ). Кроме того, обязательная выплата стоимости имущества предусматривается законом также при его изъятии в интересах общества по решению государственных органов в случае стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотии и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер (реквизиция); при изъятии у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов бесхозяйственно содержимых культурных ценностей (ст. 240 ГК РФ); при изъятии земельного участка для государственных или муниципальных нужд (ст. ст. 279-283 ГК РФ) и др.

Вещные права могут быть нарушены и косвенным образом, как следствие нарушения иных, чаще всего, обязательственных прав. Например, лицо, которому

собственник передал свою вещь по договору (арендатор, хранитель, перевозчик и т.п.) отказывается вернуть ее собственнику, либо возвращает с повреждениями. Здесь речь должна идти о применении обязательственно-правовых способов защиты имущественных прав. Они специально рассчитаны на случаи, когда собственник связан с правонарушителем обязательственными отношениями. Обязательственно-правовые способы защиты носят, следовательно, относительный характер и могут иметь объектом любое имущество, включая как вещи (например, подлежащие передаче приобретателю товары), так и различные права (например, безналичные деньги или «бездокументарные ценные бумаги», права пользования и т.п.).

Таким образом, обязательственно-правовые способы защиты прав собственности - это иски, основанные на обязательстве, существующем между собственником и нарушителем его права по этому обязательству и его права собственности.

Как вещно-правовые, так и обязательственно-правовые иски направлены в ряде случаев на достижение единого результата. Например, истребование имущества из чужого незаконного владения и иск о возврате полученного у арендодателя по договору аренды направлены на получение вещи в натуре. Вещные иски защищают нарушенные правомочия собственника – владение, пользование, распоряжение, хотя само право собственности бывает неутраченным. Обязательственно-правовые иски направлены непосредственно на защиту субъективных прав кредитора и, зачастую, имеют целью получение денежной суммы от должника. На практике очень часто имеет место сочетание этих способов защиты. Например, при истребовании имущества из чужого незаконного владения взыскиваются убытки. Однако может возникнуть вопрос о том, к какой из двух указанных разновидностей гражданско-правовой защиты вправе прибегнуть потерпевшее от правонарушения лицо. Наше законодательство не предоставляет возможности выбора вида иска и не допускает так называемой конкуренции исков, свойственной англо-американскому, а не континентальному европейскому правопорядку. При наличии договорных или иных обязательственных отношений должны предъявляться специальные, обязательственно-правовые, а не вещно-правовые требования в защиту своих прав именно потому, что между участниками спора существуют относительные, а не абсолютные правоотношения. Вещно-правовые иски не могут быть предъявлены и при отсутствии индивидуально-определенной вещи как предмета спора (например, в случае ее уничтожения).

Обязательственно-правовые иски могут быть основаны на договорах (договорные иски), а также вытекать из внедоговорных обязательств (внедоговорные иски). Это:

- иски о возмещении убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением договоров;
- иски о возврате вещей, предоставленных в пользование по договору;
- иски о возмещении причиненного вреда (деликтные иски);
- иски о возврате неосновательно полученного или сбереженного имущества (кондикционные иски).

Иски о возмещении убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением договоров. Применение обязательственно-правовых средств защиты права собственности на базе договорных отношений зависит от предмета договора, нарушенного договорного обязательства, от конкретного вида договора. При этом защита основывается на общих нормах обязательственного права и нормах, рассчитанных на обязательства определенного вида. Обязанность передать имущество приобретателю, в результате чего у него возникает право собственности, предусмотрена как основная в нормах, регулирующих ряд отдельных видов договоров (ст. ст. 454, 506 и др.).

Иски о возврате вещей, предоставленных в пользование по договору. Согласно ГК РФ, возвращаемая вещь должна быть в том же состоянии, в каком должник получил ее, с учетом нормального износа, или в состоянии, обусловленном договором (ст. 622 ГК РФ). Поэтому, например, арендатор обязан пользоваться имуществом в соответствии с его

назначением и договором. ГК РФ (ст. 620) предусматривает основания досрочного расторжения договора по требованию арендодателя. Собственник заинтересован в том, чтобы его имущество использовалось по назначению, не допускалось его ухудшение. Имуществу арендодателя вред может быть причинен вследствие того, что имущество было или оказалось впоследствии неисправным по вине арендатора. В целом, по смыслу гражданского законодательства, лицо, у которого находится чье-либо имущество, отвечает перед собственником за утрату, недостачу или повреждение имущества. Однако законом установлено ограничение ответственности обязанного лица. Оно заключается в том, что лицо, не исполнившее своего обязательства по сохранению чужого имущества несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Невинным, признается лицо, если оно при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям гражданского оборота, приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства (ч. 1 ст. 401 ГК РФ). Таким образом, отсутствие вины (в форме умысла либо неосторожности) лишает возможности собственника предъявить требования о возмещении убытков лицом, утратившим имущество.

Иски о возмещении причиненного имущественного вреда. ГК РФ (ст. 1064) обязывает лицо, причинившее имущественный вред, возместить его в полном объеме. Закон предусматривает возмещение вреда в двух формах: натуральной (вещественной) и денежной (возмещение убытков). В том случае, если вещи собственника причинен вред, в результате которого невозможно восстановление цельности испорченной вещи, либо ее каких-либо качеств, которые позволяют использовать функциональные, потребительские и прочие качества вещи и, при этом, собственность остается во владении, пользовании и распоряжении собственника и никакие третьи лица не мешают собственнику использовать эту вещь, либо индивидуально-определенная вещь утрачена необратимым образом, то в этом случае возможна только компенсационная форма восстановления прав собственника по поводу утраченного или испорченного имущества. Собственник может в судебном порядке возложить гражданско-правовую ответственность в форме компенсации причиненного ущерба на то лицо, которое стало причиной утраты или порчи имущества. При этом между действием или бездействием причинителя вреда и последовавшим ущербом должна быть причинная связь. Согласно нормам ГК РФ, лицо, причинившее вред, освобождается от его возмещения, если докажет, что вред причинен не по его вине.

Следует иметь в виду, что реституционные способы носят вторичный характер и применяются, если право нельзя защитить вещно-правовыми способами. Нам уже известно, что по виндикации существует трехгодичный срок исковой давности. Допустим, мы пропустили этот срок. Тогда надо думать: какой способ может быть найден из обязательственно-правовых способов, если их «арсенал» позволяет решить этот вопрос. Здесь мнения не у всех специалистов совпадают. Есть две школы гражданского права, которые постоянно борются – московская и питерская. Питерская школа считает, что прежде, чем предъявить виндикационный иск, надо оспорить сделку. И если нельзя применить последствия о возврате вещи, то поставить вопрос об истребовании имущества из чужого незаконного владения. Московская школа говорит, что каждый волен выбирать свой способ. Но приоритет должен отдаваться вещным способам защиты.

Важные разъяснения по вопросам защиты права собственности и других вещных прав содержатся в совместном Постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 29.04.2010 г. № 10/22 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав», где системно излагаются разъяснения, касающиеся споров, связанных с защитой права хозяйственного ведения и права оперативного управления государственных (муниципальных) предприятий и учреждений; приобретением права

собственности; применением правил о приобретательной давности; самовольной постройкой; истребованием имущества из чужого незаконного владения; устранением нарушений права, не связанных с лишением владения; освобождением имущества от ареста; правами на недвижимое имущество и с правами на земельные участки, на которых расположены многоквартирные дома.

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие и виды вещно-правовых, обязательственно-правовых и иных исков; понятие и основания виндикационного иска; понятие и виды незаконного владения; специфику виндикации недвижимости и бездокументарных ценных бумаг;

уметь: проводить отграничение вещно-правовых исков от обязательственно-правовых; различать добросовестного владельца от недобросовестного; соотносить иск о признании права собственности и виндикационный иск;

владеть: навыками проведения соотношения виндикации и реституции; приемами проведения расчетов между истцом и ответчиком при удовлетворении виндикационного иска; навыками отграничения негаторных исков от иных способов защиты нарушенных прав собственников.

К теме «Наследственные правоотношения»:

В отличие от юридических лиц и других искусственных субъектов права, граждане, несмотря на усилия медицины, смертны. Таким образом, гражданское право неизбежно сталкивается с вопросом регулирования последствий ухода из жизни. Судьба имущества, зачастую, небезразлична тем, кто его заработал, и тем, кто рассчитывает на его получение. Третьи лица также имеют заинтересованность, поскольку умерший обычно состоял в различных отношениях (обязательственных, брачно-семейных, корпоративных), отсутствие субъекта прав и обязанностей порождает нежелательную неопределенность. Сказанное сразу обнаруживает столкновение интересов. Оставляющие имущество намерены свободно выбрать преемников, дать им какие-либо наставления, оградить от неразумных действий и т.п., – иными словами, продолжить себя в имуществе. Рассчитывающие на получение благ в современном российском обществе – это, как правило, члены семьи – желают, чтобы их ожидания оправдались, причем, с минимальными затратами, и не очень хотят подчинять свою жизнь выполнению «капризов» усопшего. С точки зрения государственной политики, как правило, важны поддержание социального института семьи, скорость устранения неопределенности, сокращение количества споров, участие в распределении наследств через налогообложение и выморочность.

Наследственное право, как институт гражданского права, представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, которые возникают при переходе имущества (имущественных прав) умершего к наследникам в порядке универсального правопреемства.

Наследственное право рассматривается в объективном и субъективном смысле. В объективном смысле наследственное право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, которые образуют институт гражданского права. Значение наследственного права в объективном смысле заключается в том, что каждому человеку гарантирована возможность жить с сознанием того обстоятельства, что все его имущество перейдет после смерти к его близким. Отсюда следует вывод, что предметом данной отрасли права являются гражданско-правовые отношения, возникающие в связи с открытием наследства, защитой, осуществлением и оформлением наследственных прав. В субъективном смысле наследственное право выражается в возможности конкретного субъекта гражданского правоотношения наследовать имущество умершего. В условиях становления рыночных отношений, закрепления за гражданами права частной собственности на имущество особую

актуальность приобретает возможность распорядиться им на случай смерти по своему усмотрению. Гарантии этого права закреплены в ч. 4 ст. 35 Конституции Российской Федерации, где указано, что право наследования гарантируется. Поскольку данное положение помещено в статье о праве частной собственности, эта норма не является нормой прямого действия и отсылает к отраслевому законодательству. Значение наследственного права в субъективном смысле заключается в том, что право наследования у конкретного лица возникает лишь при наличии оснований, указанных в законе: наличие родства с наследодателем, включение его в круг наследников посредством совершения наследодателем завещания. Таким образом, в отличие от предмета гражданского права, предмет наследственного права более узок и сводится только к тем гражданско-правовым отношениям, которые возникают в связи с открытием наследства, осуществлением и оформлением наследственных прав, их охраной.

Под принципами наследственного права, как одной из относительно самостоятельных институтов гражданского права, понимаются основополагающие начала, на которых базируются все нормы, регулирующие отношения по поводу наследования. К этим принципам могут быть отнесены следующие: 1). Принцип универсальности наследственного правопреемства. Это наиболее важный принцип наследственного права: он означает, что между волей наследодателя, направленной на то, чтобы наследство перешло именно к тем, к кому оно перейдет, и волей наследника, который принимает наследство, не должно быть никаких посредствующих звеньев, кроме случаев, прямо предусмотренных законом (например, если наследник недееспособен, то наследство принимает за него его законный представитель). Универсальность наследственного правопреемства означает, что акт принятия наследства распространяется на все наследство, в чем бы таковое ни выразилось и у кого бы ни находилось. Наследство нельзя принять частично, под условием или с оговорками. Другими словами, наследник принимает все имущество и все права и обязанности без какого-либо исключения, не зная, что входит в наследство, - банковские вклады наследодателя, принадлежавшие ему акции или его долговые обязательства; 2). Принцип свободы завещания. Он является конкретным выражением таких присущих гражданскому праву принципов, как принцип дозволительной направленности и принцип диспозитивности гражданско-правового регулирования. Данный принцип означает, что наследодатель может распорядиться на случай смерти своим наследством по своему усмотрению, а может и вовсе не распорядиться им; может оставить наследство любому субъекту гражданского права; по своему усмотрению распределить наследство между наследниками; лишить наследства всех или часть наследников; оформить особые завещательные распоряжения. В соответствии с указанным принципом, воля наследодателя при составлении завещания, его последующей отмене или изменении должна формироваться совершенно свободно, никто не должен ни прямо, ни косвенно оказывать на него давление, пользуясь беспомощным состоянием наследодателя, шантажируя его, угрожая причинением вреда ему самому или его близким и т. д. Принцип свободы завещания может быть ограничен лишь в одном случае, прямо предусмотренном законом: наследодатель не может ни прямо, ни косвенно, лишить в завещании необходимых наследников, круг которых предусмотрен ГК РФ, причитающейся им обязательной доли, которая за ними бронируется. В то же время, в законе иногда определяется круг лиц, которым то или иное наследственное имущество не может быть завещано. Так, получателями постоянной ренты могут быть только граждане, а также некоммерческие организации, а вот к коммерческой организации права получателя постоянной ренты перейти не могут, в том числе, и в порядке наследования; 3). Принцип учета не только действительной, но и предполагаемой воли наследодателя. Действие этого принципа выражается, прежде всего, в том, как определен круг наследников по закону, которые призываются к наследованию в том случае, если наследодатель не оставил завещания, или оно признано недействительным, или часть имущества не завещана. В наследственном праве круг наследников по закону определен исходя из предположения, что если бы наследодатель

сам распорядился своим наследством, то он оставил бы его кому-то из тех, кто отнесен к наследникам по закону. Этим во многом объясняется и установление очередности призвания наследников по закону к наследованию. Вначале призываются наиболее близкие наследодателю наследники - переживший супруг, дети, родители, и лишь при их отсутствии, в том числе, и потому, что они отказались от наследства, призываются наследники более отдаленной степени родства по прямой или боковой линии. Тот же критерий выдерживается в случаях призвания к наследованию по закону наследников последующих очередей. Конечно, при таком подходе может случиться, что к наследованию будет призван наследник, с которым наследодатель не общался в силу какой-то личной неприязни, но законодатель ориентируется не на исключения из общего правила, а на типичные ситуации, хотя, при этом, и возможны издержки. К тому же, наследодатель может обезопаситься от призвания к наследованию нежелательных для него наследников, составив завещание. Учет предполагаемой воли наследодателя имеет место и в случаях применения правил о приращении наследственных долей. Наследодатель может указать в завещании другого наследника на тот случай, если назначенный им наследник умрет до открытия наследства или откажется от него. Но если наследодатель этого не сделал, доля отпавшего наследника перейдет к другим наследникам, которые призываются к наследованию по закону или по завещанию. Это правило опять-таки установлено исходя из предположения, что именно так долей отпавшего наследника распорядился бы сам наследодатель; 4). Принципы дозвоительной направленности и диспозитивности. Эти принципы действуют в наследственном праве не только по отношению к наследодателю, но и к наследникам, которым, в случае призвания их к наследованию, предоставляется свобода выбора: они могут принять наследство, но могут и отказаться от него, причем, если наследники ни прямо, ни косвенно не выразят желания принять наследство, то считается, что они от него отказались. Волеизъявление наследника не должно зависеть от какого-либо влияния других лиц, безотносительно от того, направлено ли это влияние на принятие или на отказ от принятия наследства. В случае давления волеизъявление наследника может быть признано недействительным по основаниям признания сделок недействительными; 5). Принцип охраны основ правопорядка и нравственности, интересов наследодателя, наследников, иных физических и юридических лиц в отношениях по наследованию. Этот принцип в отношениях по наследованию находит свое отражение в большом пласте норм наследственного права, являясь как бы канвой данного института. Например, достаточно напомнить, в связи с этим, об отстранении от наследования недостойных наследников, которое производится, прежде всего, в целях охраны основ правопорядка и нравственности. Охрана интересов наследодателя обеспечивается соблюдением тайны завещания (ст. 1123 ГК РФ), истолкованием содержания завещания именно так, как предполагал наследодатель во время составления завещания, выполнением всех юридически обязательных распоряжений наследодателя по поводу наследства. Не менее важное значение придается и охране интересов наследника, в том числе, в отношениях, где наследники в соответствии с универсальностью наследственного преемства выступают в качестве обязанных лиц. В числе других физических и юридических лиц, интересы которых подлежат охране, следует назвать кредиторов наследодателя, а также отказополучателей, доверительных управляющих и др.; 6). Принцип охраны самого наследства от чьих бы то ни было противоправных посягательств. В наследственном праве данный принцип закреплен в ст. 1171 ГК РФ, он также воплощается в системе норм, обеспечивающих охрану наследства и управление им, возмещение связанных с этим расходов, раздел имущества между наследниками и т. д. Мерами по охране наследства являются: 1) опись наследственного имущества; 2) оценка наследственного имущества; 3) внесение на депозит нотариуса наличных денег, входящих в состав наследства; 4) передача банку по договору хранения валютных ценностей, драгоценных металлов, камней и изделий из них; 5) доверительное управление имуществом.

Следующим вопросом, требующим рассмотрения, является вопрос, связанный с понятием наследования и содержанием наследственных правоотношений. Статья 1110 ГК РФ, которая называется «Наследование», тем не менее, определения наследования не дает. Согласно п. 1 данной статьи, при наследовании имущество умершего (наследство, наследственное имущество) переходит к другим лицам в порядке универсального правопреемства, т.е. в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент, если из правил гражданского законодательства не следует иное. Таким образом, данный пункт указанной статьи опирается на положение конституционного права. Рассматривая этот факт, исследователь А.А. Рубанов справедливо отмечает, что хотя эта часть статьи грамматически и состоит из одного предложения, с юридической точки зрения в ней содержатся три правовые нормы. Первая устанавливает, что имущество умерших переходит к другим лицам, а также квалифицирует этот переход как наследование. Вторая решает три вопроса: прежде всего, она определяет, что переход имущества, упомянутый в предыдущем правиле, происходит в порядке правопреемства; затем она квалифицирует это правопреемство как универсальное; наконец, она указывает признаки универсального правопреемства. Третья норма предусматривает, что ГК РФ может содержать правила, согласно которым, следуют изъятия из положений, содержащихся в п. 1 ст. 1100 ГК РФ. Все три правовые нормы служат гражданско-правовой формой реализации положений российского конституционного права. Таким образом, можно определить наследование следующим образом: это гражданско-правовое отношение, которое возникает в связи со смертью гражданина и своим содержанием имеет процедуру перехода прав на имущество умершего к его наследникам по соответствующему основанию в установленном законом порядке.

Итак, имущество гражданина становится имуществом умершего только в результате его смерти, т.е. вследствие того же самого юридического факта, с которым ГК РФ связывает прекращение гражданской правоспособности этого физического лица (согласно норме п. 2 ст. 17 ГК РФ, правоспособность гражданина прекращается смертью). Поскольку юридический факт, прекращающий правоспособность, является, вместе с тем, и юридическим фактом, кладущим начало наследованию, правоспособность гражданина обладает особым свойством - прекращаться с последующим наступлением наследования. Соответственно, внутреннее свойство наследования состоит в том, чтобы начаться вслед за прекращением правоспособности физического лица. Оба отмеченных правила ГК РФ имеют императивный характер: смерть в силу закона обязательно прекращает правоспособность, а имущество умершего в силу закона столь же обязательно переходит к другим лицам.

Состав наследственного правоотношения образуют те элементы, из которых это отношение складывается: субъекты, объект и содержание. Под содержанием наследственного правоотношения понимается совокупность прав и обязанностей его участников. В этой связи, наследственное правоотношение, по мнению значительного числа теоретиков этой области права, проходит два этапа. Первый этап начинается с момента открытия наследства, когда наследник призывается к наследованию. В данном случае перед правом наследника принять или не принять наследство стоит обязанность других лиц не препятствовать этому праву, а также обязанность соответствующих лиц всячески содействовать в осуществлении этого права. Если наследник принимает право на принятие наследства, то для него наступает второй период - право на наследство, и в данном случае к наследнику переходят не только права, но и обязанности. Начиная с этого момента, наследник будет вступать в различного рода отношения, которые неразрывно связаны с его правом на наследство. Это могут быть отношения с другими наследниками, с налоговыми, финансовыми органами, органами по регистрации прав на недвижимость, с множеством других служб самого различного уровня.

Говоря о субъектах наследственных правоотношений, прежде всего необходимо отметить, что они делятся на три группы: 1) субъекты-наследодатели; 2) субъекты-наследники; 3) должностные лица, содействующие наследованию.

Рассмотрим первую группу субъектов - наследодатели. Данная группа субъектов наследственных правоотношений делится в зависимости от оснований перехода прав на наследственное имущество после смерти наследодателя. Поскольку, согласно норме ст. 1111 ГК РФ, наследование осуществляется по завещанию и по закону, то можно выделить два вида субъектов: 1) наследодатели по закону; 2) наследодатели по завещанию.

Наследодателем по закону может быть правоспособное физическое лицо как обладающее, так и не обладающее гражданской дееспособностью. Согласно ст. 17 ГК РФ, гражданская правоспособность, т.е. способность иметь гражданские права и нести обязанности, признается в равной мере за всеми гражданами. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Что же касается дееспособности гражданина, то, согласно норме ст. 21 ГК РФ, - это способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Дееспособность гражданина в полном объеме, как правило, возникает с наступлением его совершеннолетия, т.е. по достижении им восемнадцатилетнего возраста. Согласно норме п. 1 ст. 29 ГК РФ, гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается опека. Однако это обстоятельство не исключает его из субъектов наследственных отношений: имущество такого гражданина переходит в порядке наследования к его родственникам соответствующей очереди, призываемой к наследованию.

К наследодателю, желающему распорядиться своим имуществом на случай смерти, предъявляются более жесткие требования: он должен обладать как правоспособностью, так и дееспособностью в полном объеме. Гражданин, не достигший возраста 18-ти лет, не обладающий дееспособностью на иных, предусмотренных законом основаниях (вступление в брак, эмансипация), не может оставить завещание. Это положение закреплено в п. 3 ст. 1118 ГК РФ, которая гласит, что завещание должно быть совершено лично. Совершение завещания через представителя не допускается. Как же соотносить данное императивное требование с правилом п. 2 ст. 29 ГК РФ, где указывается, что от имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун и такие сделки, соответственно, являются действительными. Статья 29 ГК РФ не предусматривает возможности каких-либо исключений и изъятий из этого правила. Исходя из буквального толкования данного пункта ст. 29, можно сделать вывод, что опекун от имени недееспособного может составить завещание, но данный вывод будет являться неверным. Дело в том, что личный характер завещания предполагает собственноручность его подписания завещателем, что нашло закрепление в п. 3 ст. 1125, п. 2 ст. 1126, п. 2 ст. 1127 ГК РФ. При этом законодатель не допускает каких-либо временных промежутков между подписанием завещания завещателем и удостоверением завещания.

Требование об обязательности подписания завещателем завещания в присутствии лица, удостоверяющего это завещание, вытекает из п. 2 ст. 1127 ГК РФ и ст. 44 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате. Вместе с тем, законодатель предусмотрел исключение из общего правила собственноручности подписания завещателем завещания, указав, что в определенных ситуациях допускается подписание завещания вместо завещателя другим гражданином. Перечень случаев, при которых завещание может быть подписано другим лицом, определен законом (п. 3 ст. 1125 ГК РФ) и ограничен. Завещание может быть подписано другим гражданином только тогда, когда завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может лично подписать завещание. Выбор лица, которое будет подписывать завещание (рукоприкладчика), осуществляется самим завещателем. Поскольку лицо, признанное недееспособным, не способно понимать значение своих действий и руководить ими, то,

соответственно, оно не может выбрать лицо, которое подпишет его волеизъявление за него, да и выразить само волеизъявление также не может, так как последнее будет нелегитимным. В случае нарушения правила о личном характере завещания, оно признается недействительным, и включается механизм наследования по закону.

Следует отметить, что поскольку завещание - это односторонняя сделка, так как для ее совершения необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (п. 2 ст. 154 ГК РФ), то оно, как и любая другая сделка, может быть признано недействительным по основаниям, предусмотренным в ст. 168-172, 175-179 ГК РФ. Судебная практика свидетельствует о том, что самым распространенным основанием для признания завещания недействительным является основание, предусмотренное в ст. 177 ГК РФ: завещание совершено гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими.

В отличие от ранее рассмотренной группы субъектов наследственного права, круг субъектов-наследников шире, и ими могут быть: 1) физические лица; 2) юридические лица; 3) Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации. При этом необходимо отметить, что юридические лица, субъекты РФ, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации могут выступать наследниками только по завещанию, а физические лица и Российская Федерация - и по закону, и по завещанию.

1. Наследники - физические лица. Наследниками как по закону, так и по завещанию могут быть физические лица: граждане Российской Федерации, иностранные граждане, лица без гражданства (апатриды). Как элемент гражданской правоспособности, право наследовать возникает с момента рождения (ст. 18 ГК РФ). Однако закон защищает интересы и еще не родившихся детей (нацитурусов), зачатых при жизни наследодателя и родившихся живыми после открытия наследства. Они могут быть не только детьми наследодателя, но и другими родственниками (при наследовании по закону) и даже любыми другими лицами (при наследовании по завещанию). Если ребенок родился мертвым, то он не может быть призван к наследованию и его доля распределяется между остальными наследниками. Возможность наследования не обуславливается объемом дееспособности гражданина. Наследниками могут стать несовершеннолетние, недееспособные, ограниченно дееспособные лица. К наследованию могут быть призваны только те граждане, которые живы в день открытия наследства. Граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга, если момент смерти каждого из таких граждан установить невозможно. Таким образом, наследственного правопреемства не возникает, если лица, являющиеся наследниками друг друга, умирают в один день (коммориенты). При этом к наследованию призываются наследники каждого из них.

2. Наследники - юридические лица. Согласно норме абз. 2 ст. 1116 ГК РФ, к наследованию по завещанию могут призываться юридические лица, существующие на день открытия наследства. Юридические лица могут наследовать независимо от их организационно-правовой формы, хотя более вероятно составление завещания в пользу некоммерческой организации (музея, учебного заведения и т.п.). Единственное условие их призвания к наследованию - существование на день открытия наследства. Юридическое лицо считается прекратившим существование после внесения записи об этом в единый реестр юридических лиц (п. 8 ст. 63 ГК РФ). Если юридическое лицо, которому наследодатель завещал имущество, ликвидировано, завещание не принимается во внимание нотариусом, и имущество наследуется по закону. Наследодатель, составив завещание, может завещать юридическому лицу как все имущество, так и его часть. Юридическое лицо, как и гражданин, вправе отказаться от наследства.

3. Наследники - публичные образования. Наследниками по завещанию могут быть и публичные образования: Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования и иностранные государства. Причем, как отмечалось ранее, в отличие от других публичных образований, Российская Федерация может наследовать не только по

завещанию, но и по закону. В соответствии со ст. 1151 ГК РФ, к Российской Федерации в порядке наследования переходит выморочное имущество. Римское право изначально считало выморочное имущество ничейным и допускало установление права собственности над ним посредством захвата, но позднее на такое имущество стала претендовать казна. В России государство стало претендовать на выморочное имущество с конца XVII века, а ранее такое имущество получала церковь «на помин души» умершего без наследников. В современном российском законодательстве выморочное имущество переходит государству, если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства. В состав выморочного имущества включаются принадлежавшие умершему вещи и другое имущество, а также имущественные права и обязанности. За счет выморочного имущества государство может выплатить долги наследодателя и расходы, связанные с его смертью, а также потратить его на охрану наследства и управление им.

В качестве наследников по завещанию могут выступать международные организации. Они обладают особым правовым статусом как субъекты международного публичного права. Различают два вида международных организаций: межправительственные и неправительственные. Представляется, что законодатель имел в виду, прежде всего, международные неправительственные организации, к которым относятся, в частности, Международный комитет Красного Креста, Международная амнистия, Гринпис. Эти организации носят некоммерческий характер и финансируются, в основном, гражданами, поэтому велика вероятность составления завещания в их пользу.

К числу должностных лиц, содействующих наследованию, относится, прежде всего, нотариус, в обязанности которого входит удостоверение завещания, толкование, разъяснение прав и обязанностей наследодателя, наследников и иных лиц, присутствующих при составлении, принятии, открытии наследства, принятие мер по охране наследства и управлению им, выдача свидетельства о праве на наследство.

Субъектами наследственного права являются также лица, которые имеют право удостоверить завещания, если не имеется возможности пригласить нотариуса, - главные врачи (и их заместители) лечебных заведений, капитаны судов, начальники экспедиций, командиры воинских частей, начальники мест лишения свободы.

Свидетели, присутствующие при составлении, подписании и удостоверении завещания, также являются субъектами наследственного права. Согласно норме п. 2 ст. 1124 ГК РФ, не могут быть такими свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя: 1) нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо; 2) лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители; 3) граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме; 4) неграмотные; 5) граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего; 6) лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание.

Еще одна категория граждан, которые содействуют наследованию, - исполнители завещания - играют особую роль в наследовании. Ими могут быть не только наследник, но и другие лица при их согласии на то, чтобы быть исполнителем. В обязанности такого лица входит обеспечение перехода к наследникам причитающегося им наследственного имущества; принятие самостоятельно или через нотариуса мер по охране наследства и управлению им в интересах наследников; получение причитающихся наследодателю денежных средств и иного имущества для передачи их наследникам.

Наследственное право предусматривает механизм защиты прав наследодателя даже после его смерти и содержит институт недостойных наследников, которые либо вообще не имеют права наследовать независимо от признания их судом недостойными наследниками, либо отстраняются от наследования за допущенное недостойное поведение. Таким образом, недостойные наследники подразделяются на две категории: 1)

лица, не имеющие права наследовать; 2) лица, которые могут быть отстранены от наследования судом.

1. Согласно норме п. 1 ст. 1117 ГК РФ, не наследуют ни по закону, ни по завещанию граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. Однако граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество.

Противоправные действия указанных лиц должны быть подтверждены приговором суда, вступившим в законную силу. Как следует из Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 № 9 «О судебной практике по делам о наследовании», противоправные действия, которые установлены приговором суда, являются основанием к лишению права наследования лишь при умышленном характере этих действий. В отношении лиц, осужденных за совершение преступления по неосторожности, данное правило не применяется.

Важно отметить, что не признаются недостойными наследниками лица, совершившие общественно опасные деяния в состоянии невменяемости, поскольку, при этом, они были лишены возможности отдавать себе отчет в своих действиях или руководить ими. В данном случае судом выносится не приговор, а определение об освобождении лица от уголовной ответственности.

Имеет ли юридическое значение мотивация противоправных действий, совершенных в отношении наследодателя? Ответ на этот вопрос не так прост, как может показаться изначально. Существует точка зрения, что мотив совершения соответствующих действий достаточно четко зафиксирован в п. 1 ст. 1117 ГК РФ: они совершаются для того, чтобы добиться такой судьбы наследственного имущества, которая отвечала бы интересам совершающих их лиц, что так или иначе было бы им выгодно. Если же умышленные противоправные действия совершаются по иным мотивам (например, из мести, чувства ревности) и не направлены на то, чтобы ускорить открытие наследства, добиться желательного распределения наследуемого имущества и т.п., то, хотя бы объективно они и влекли такие последствия, указанные действия не могут служить основанием для отнесения наследника к недостойным.

2. Не наследуют по закону родители после детей, в отношении которых родители были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства.

3. Согласно норме п. 2 ст. 1117 ГК РФ, по требованию заинтересованного лица суд отстраняет от наследования по закону граждан, злостно уклонявшихся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.

Лицо, не имеющее права наследовать или отстраненное от наследования, обязано возвратить, в соответствии с правилами гл. 60 ГК РФ, все имущество, неосновательно полученное им из состава наследства, т.е. по правилам исполнения обязательств из неосновательного обогащения.

Положения о лишении наследственных прав недостойных наследников распространяются и на наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве, которая предусматривается в ст. 1149 ГК РФ.

Кроме того, лишаются права требовать исполнения своих прав отказополучатели (ст. 1137 ГК РФ), указанные в завещании, если они своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению

причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. В случае, когда предметом завещательного отказа было выполнение определенной работы для недостойного отказополучателя или оказание ему определенной услуги, последний обязан возместить наследнику, исполнившему завещательный отказ, стоимость выполненной для недостойного отказополучателя работы или оказанной ему услуги.

Следующий вопрос, требующий внимательного рассмотрения со стороны студентов, это вопрос, связанный с понятием наследства. Наследство, или наследственная масса, - одно из основных правовых понятий наследственного права. Содержанию этого понятия посвящена ст. 1112 ГК РФ. Наследство представляет собой один из видов объектов гражданских прав. Однако оно отличается от других объектов: наследство - это объект гражданских прав локального характера; оно присутствует только в области наследственного права. Общие положения ГК РФ, посвященные объектам гражданских прав, не упоминают о наследстве (например, ст. 128-149 ГК РФ).

Правовая норма о наследстве ограничивает состав наследства четырьмя видами объектов: 1) вещи; 2) имущественные права; 3) имущественные обязанности; 4) иное имущество.

Под вещами понимаются созданные как человеком, так и природой объекты материального мира, удовлетворяющие определенные человеческие потребности. Особой разновидностью вещей являются наличные деньги и документарные ценные бумаги.

Под имущественными правами понимаются права требования (вытекающие из членства в хозяйственных обществах и товариществах, производственных кооперативах и т.д.). В сфере последних изменений законодательства, регулирующего долевое участие в строительстве жилья, включение имущественных прав в состав наследственной массы приобретает особое значение. В Федеральном законе от 30 декабря 2004 г. № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» подтверждено право наследников умершего участника договора долевого строительства на вступление в этот договор. Из общих норм о договоре следует, что содержание договора, помимо предмета и объекта, составляют взаимные права и обязанности сторон (если таковые сохраняются на момент принятия наследства), поэтому мы можем говорить, что наследники являются, соответственно, кредиторами и должниками застройщика. Так как права и обязанности первоначального участника договора долевого строительства - наследодателя - по своему характеру являются имущественными, соответственно, данные права включаются в наследственную массу. Из этого следует, что с момента принятия наследства в установленном законом порядке наследник приобретает права требования передачи ему в собственность построенного объекта недвижимости согласно договору долевого строительства, но одновременно на него возлагается бремя исполнения обязательства, и, прежде всего, обязанность выплатить оговоренную договором цену объекта долевого строительства. Для того, чтобы наследник стал правообладателем по договору участия в долевом строительстве, он должен принять наследство. Акт принятия наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось. При этом наследник может и не подозревать о принадлежащих ему имущественных правах (например, правах, вытекающих из заключенного наследодателем договора участия в долевом строительстве), однако, принятие остального наследства подразумевает и принятие того имущества, о котором наследник не знает.

Под имущественными обязанностями понимаются долги наследодателя как физическим, так и юридическим лицам, государству, обязанность уплаты которых у наследодателя возникла из договоров, судебных решений, актов органов государственной власти. В настоящее время различного рода банковские кредиты (потребительские, товарные, автокредиты и ипотека) становятся все более популярными и востребованными. При таком положении вещей указание законодателя, что и имущественные обязанности

не прекращаются в связи со смертью должника, а включаются в состав наследственной массы, приобретает особое значение.

Говоря об иных объектах гражданского права, которые могут включаться в наследственную массу, прежде всего, следует отметить, что, в связи с принятием части четвертой ГК РФ, норма первой части ГК РФ, а именно ст. 128, которая содержит перечень объектов гражданских правоотношений и наследования, в соответствии с Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ, с 1 января 2008 года изложена в новой редакции, и, помимо уже рассмотренных нами объектов гражданского права и наследственных правоотношений, в его состав включены охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность). Согласно норме ст. 1225 части четвертой ГК РФ, интеллектуальной собственностью являются: 1) произведения науки, литературы и искусства; 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); 3) базы данных; 4) исполнения; 5) фонограммы; 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); 7) изобретения; 8) полезные модели; 9) промышленные образцы; 10) селекционные достижения; 11) топологии интегральных микросхем; 12) секреты производства (ноу-хау); 13) фирменные наименования; 14) товарные знаки и знаки обслуживания; 15) наименования мест происхождения товаров; 16) коммерческие обозначения. С 27 июля 2020 года у граждан, юридических лиц, ассоциаций и иных объединений появилась возможность регистрации географических указаний, которые также отнесены к числу средств индивидуализации.

Но не вышеперечисленные результаты интеллектуальной деятельности сами по себе могут выступать объектами, которые включаются в состав наследственной массы. На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных законом, также личные неимущественные права и иные права, такие, как право следования, право доступа и др. Содержание исключительного права означает, что гражданин, обладающий исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Согласно действующему законодательству, правообладатель имеет право: 1) распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности; 2) распоряжаться исключительным правом на средство индивидуализации, а значит, вправе передать его по любому возмездному договору, получать прибыль от его воспроизведения, публикации, тиражирования и др.; 3) по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам пользоваться результатами его интеллектуальной деятельности или средствами индивидуализации.

Таким образом, интеллектуальное право включает в себя имущественные права и личные неимущественные права. Необходимо дать однозначный ответ на вопрос может ли само интеллектуальное право включаться в состав наследственного имущества? В соответствии с п. 2 ст. 1228 ГК РФ, автору результата интеллектуальной деятельности принадлежат право авторства, а также право на имя и иные личные неимущественные права. Законодатель запрещает включать данные личные неимущественные права в состав наследства: согласно норме абз. 2 п. 2 ст. 1228 ГК РФ, право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы. А вот исключительное права имущественного характера могут переходить к иным, помимо правообладателя, лицам, что предусмотрено рядом норм части четвертой ГК РФ, например, ст. 1241, которая закрепила, что переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации к другому лицу без заключения договора с правообладателем допускается в случаях и по основаниям, которые установлены законом, в том числе, в порядке универсального правопреемства

(наследование и др.); п. 5 ст. 1232 ГК РФ, в которой указано, что основанием для государственной регистрации перехода исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации по наследству является свидетельство о праве на наследство; ст. 1283 ГК РФ, в которой говорится, что исключительное право на произведение переходит по наследству.

Таким образом, подводя итог, можно сказать, что в состав наследства (наследственной массы, наследственного имущества) могут входить: 1) вещи; 2) имущественные права; 3) имущественные обязанности; 4) исключительные права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации за исключением права авторства, а также права на имя и иные личные неимущественные права.

Из общей части гражданского права мы помним, что объекты гражданских прав не исчерпываются вышеперечисленными. Необходимо определить все ли объекты гражданского права могут входить в наследственное имущество. Законодатель в ст. 1112 ГК РФ прямо указывает, что 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 законом. Например, в соответствии со ст. 1185 ГК РФ, государственные награды, которых был удостоен наследодатель и на которые распространяется законодательство о государственных наградах Российской Федерации, не входят в состав наследства.

Не входят в состав наследства личные неимущественные права и другие нематериальные блага. К личным правам и благам относятся перечисленные в ст. 150 ГК РФ, однако, в силу прямого указания этой статьи личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежавшие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе, наследниками правообладателя. Речь идет о таких правах, которые были значимыми для умершего и имеют важное значение для членов семьи и других лиц: право на честь и доброе имя, деловую репутацию, неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну и т.п.

В соответствии со ст. 1111 ГК РФ, наследование осуществляется по двум основаниям: по закону и по завещанию. Данная норма, по существу, составляет содержание рассмотренного нами ранее принципа наследственного права - учета не только действительной, но и предполагаемой воли наследодателя.

Наследование по завещанию осуществляется только тогда, когда наследодатель оставляет завещание в установленном законом порядке, в котором выражена воля относительно судьбы принадлежащего ему имущества. При этом он может распорядиться либо всем своим имуществом, либо его частью.

Наследование по закону имеет место тогда, когда оно не изменено завещателем, а также в иных случаях, предусмотренных законом, а именно: 1) наследодатель завещанием лишил всех своих наследников по закону той очереди, которая в случае отсутствия завещания призывалась бы к наследованию, не указав других наследников. В таком случае к наследованию призывается следующая очередь наследников; 2) суд признал завещание недействительным полностью или в части; 3) завещана только часть имущества; 4) наследник по завещанию умер до открытия наследства, не успев его принять; 5) завещатель в своем завещании нарушил требования об обязательной доле; 6) наследник по завещанию отстраняется от наследования как недостойный.

При наследовании по закону имущество наследодателя делится между всеми наследниками призываемой к наследованию очереди в равных долях.

Переход прав и обязанностей наследодателя к его наследникам осуществляется в порядке правопреемства. Принятие наследства под условием или с оговорками не допускается. Наследство может быть принято только как единое целое, в его составе могут оказаться даже такие права и обязанности наследодателя, о которых наследники не имели представления. Однако они не могут принять только какую-либо часть наследства,

например, право собственности на квартиру, а от принятия прав и обязанностей по авторскому договору отказаться.

Таким образом, институт наследования имеет особое значение, которое состоит в том, что каждому человеку гарантируется возможность передачи в наследство как по завещанию, так и по закону после его смерти его имущества, которое нажито им в течение всей жизни. Установленная законом процедура перехода наследственного имущества дает право наследодателю заранее определять юридическую судьбу его имущества, что способствует стабильности и предсказуемости отношений собственности.

В связи с тем, что открытие наследства влечет оформление наследственных прав лиц, к которым в порядке универсального правопреемства переходит наследство умершего, важное значение имеют такие категории наследственного права, как время и место открытия наследства.

Временем открытия наследства является момент смерти гражданина. При объявлении гражданина умершим днем открытия наследства является день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим, а в случае, когда днем смерти гражданина признан день его предполагаемой гибели, - день и момент смерти, указанные в решении суда. Со временем открытия наследства определяются: субъектный состав наследников; объем наследственной массы; ее стоимость; место открытия наследства; законодательство, которое следует применять к данной группе отношений. Кроме того, устанавливаются факты нетрудоспособности призываемых к наследованию иждивенцев наследодателя, их нахождения на его иждивении и совместного с наследодателем проживания в течение не менее одного года (ст. 1148 ГК РФ). Для определения времени открытия наследства имеет значение только день, а не час смерти наследодателя. Из этого следует, что граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга, если момент смерти каждого из таких граждан установить невозможно. При этом к наследованию призываются наследники каждого из них (п. 2 ст. 1114 ГК РФ). Лица, умершие в один и тот же день, называются коммориентами (лат. commorientes - умирающие одновременно). Норма о коммориентах, содержащаяся в п. 2 ст. 1114 ГК РФ, имеет значение только для устранения в подобных случаях наследственной трансмиссии, т.е. перехода права на принятие наследства. К наследованию по праву представления она не применяется (ст. 1146 ГК РФ). Таким образом, при определении времени открытия наследства не учитывается тот временной промежуток, который может быть между смертями, последовавшими друг за другом, но в один и тот же день. То есть разница во времени, исчисляемая часами и минутами, когда она имела место в пределах одного и того же дня, при определении момента смерти не принимается во внимание. В целях наследственного правопреемства одновременной считается смерть граждан в один и тот же день, соответствующий одной и той же календарной дате. В соответствии с Федеральным законом от 3 июня 2011 г. № 107-ФЗ «Об исчислении времени», календарная дата определяется порядковым номером календарного дня, порядковым номером или наименованием календарного месяца и порядковым номером календарного года; календарным днем считается период времени продолжительностью 24 часа, за начало и окончание которого принимаются моменты времени, соответствующие 00 часам 00 минутам 00 секундам и 24 часам 00 минутам 00 секундам, исчисляемые по местному времени. В то же время, положения п. 2 ст. 1114 ГК РФ не учитывают наличие множества часовых поясов в РФ и связанную с этим разницу во времени в разных частях страны, что при стечении обстоятельств создает проблемы при определении дня открытия наследства наследодателя и наследника. Решение данного вопроса возлагается на суды, которые должны исходить из конкретных особенностей дела. Основанием для признания факта смерти является: документ, выданный уполномоченным государственным органом непосредственно после констатации смерти (одноименное свидетельство, выдаваемое на основании медицинского заключения); решение судебного органа, которое имеет статус правоустанавливающего акта. Момент открытия наследства обязательно должен быть

подтвержден документально. Единственным документом, подтверждающим это, может быть лишь свидетельство о смерти гражданина, выданное органом ЗАГСа. При невозможности предоставления их нотариусу, он вправе затребовать копию актовой записи, фиксирующую смерть наследодателя.

Местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя. Согласно ст. 20 ГК РФ, местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. При этом местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14-ти лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов. Место жительства - жилой дом, квартира, комната, жилое помещение специализированного жилищного фонда (служебное жилое помещение, жилое помещение в общежитии, жилое помещение маневренного фонда, жилое помещение в доме системы социального обслуживания граждан и др.), либо иное жилое помещение, в которых гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), договору найма специализированного жилого помещения, либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, и в которых он зарегистрирован по месту жительства. Из этого следует, что в случае смерти малолетнего лица местом открытия наследства считается место, где на момент открытия наследства постоянно или преимущественно проживают его родители или усыновители, а в случае смерти гражданина, находящегося под опекой (независимо от его возраста), - место, где на момент открытия наследства постоянно или преимущественно проживает его опекун. В случае, если несовершеннолетний или иной гражданин, находящийся под опекой, пребывает в соответствующем воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, либо помещен в такое учреждение, то в случае его смерти местом открытия наследства считается место нахождения соответствующего учреждения, признаваемого, в соответствии п. 4 ст. 35 ГК РФ, опекуном такого лица. Место жительства наследодателя может подтверждаться документами, удостоверяющими его соответствующую регистрацию в органах регистрационного учета граждан Российской Федерации по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации. Органами регистрационного учета граждан Российской Федерации по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации являются территориальные органы федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции. В исключительных случаях, согласно п. 9 ч. 1 ст. 264 ГПК РФ, факт места открытия наследства может быть установлен судом. При рассмотрении такого заявления суд учитывает длительность проживания наследодателя в конкретном месте на момент открытия наследства, нахождение в этом месте наследственного имущества и другие обстоятельства, свидетельствующие о преимущественном проживании наследодателя в этом месте. В случае, если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, неизвестно или находится за ее пределами, местом открытия наследства в Российской Федерации признается место нахождения такого наследственного имущества. Если такое наследственное имущество находится в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящего в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной части недвижимого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества - место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости на момент открытия наследства, которая может подтверждаться любыми доказательствами, предусмотренными ст. 55 ГПК РФ. Место открытия наследства необходимо для решения многих практических вопросов, возникающих в связи с наследственным правопреемством. Так, нотариус, согласно Основам законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1, по месту открытия наследства возбуждает наследственное дело и осуществляет следующие нотариальные действия: извещает наследников об открывшемся наследстве;

получает заявления о принятии наследства или об отказе от него; принимает претензии от кредиторов наследодателя; по сообщению граждан, юридических лиц, либо по своей инициативе принимает меры к охране наследственного имущества, когда это необходимо в интересах наследников, отказополучателей, кредиторов или государства; направляет через территориальные органы федерального органа исполнительной власти, осуществляющего правоприменительные функции и функции по контролю и надзору в сфере нотариата, нотариусу, а если в этом поселении или расположенном на межселенной территории населенном пункте нет нотариуса, то главе местной администрации поселения и специально уполномоченному должностному лицу местного самоуправления поселения или главе местной администрации муниципального района и специально уполномоченному должностному лицу местного самоуправления муниципального района по месту нахождения соответствующей части наследственного имущества обязательное для исполнения поручение об охране этого имущества и управлении им; производит описание наследственного имущества для охраны наследственного имущества; дает распоряжение об оплате за счет наследственного имущества следующих расходов: на уход за наследодателем во время его болезни, а также на его похороны и на обустройство места захоронения; на охрану наследственного имущества и на управление им, а также на публикацию сообщения о вызове наследников; выдает свидетельство о праве на наследство.

Далее, требуют рассмотрения вопросы, связанные с наследованием по завещанию, по наследственному договору и по закону.

Завещание представляет собой распоряжение гражданина на случай смерти о своем имуществе, сделанное в установленной законом форме. По своей правовой природе завещание является односторонней сделкой, которая создает права и обязанности после открытия наследства. Возможность составить завещание является не субъективным гражданским правом, а элементом общей гражданской правоспособности (ст. 17 ГК РФ). Завещание должно быть составлено лично и, по общему правилу, содержать распоряжения только одного завещателя. Однако с 1 июня 2019 года Федеральным законом от 19.07.2018 года N 217-ФЗ «О внесении изменений в статью 256 части первой и часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации» была введена возможность совершения совместных завещаний супругов. В совместном завещании супругов они вправе по обоюдному усмотрению определить следующие последствия смерти каждого из них, в том числе, наступившей одновременно: завещать общее имущество супругов, а равно имущество каждого из них любым лицам; любым образом определить доли наследников в соответствующей наследственной массе; определить имущество, входящее в наследственную массу каждого из супругов, если такое определение не нарушает прав третьих лиц; лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения; включить в совместное завещание супругов иные завещательные распоряжения, возможность совершения которых предусмотрена Гражданским кодексом РФ. При этом условия совместного завещания супругов действуют в части, не противоречащей правилам об обязательной доле в наследстве (в том числе, об обязательной доле в наследстве, право на которую появилось после составления совместного завещания супругов), а также о запрете наследования недостойными наследниками. Совместное завещание супругов утрачивает силу в случае расторжения брака или признания брака недействительным как до, так и после смерти одного из супругов. При удостоверении совместного завещания супругов нотариус обязан осуществлять видеофиксацию процедуры его совершения, если супруги не заявили возражение против этого. Совместное завещание супругов может быть оспорено по иску любого из супругов при их жизни. После смерти одного из супругов, а также после смерти пережившего супруга совместное завещание супругов может быть оспорено по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием.

В момент составления завещания гражданин должен обладать дееспособностью в полном объеме. Завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону. Он может указать в завещании другого наследника (подназначить наследника) на случай, если наследник по завещанию или закону по каким-либо причинам таковым не станет. В завещании можно любым образом определить доли наследников. Если имущество завещано двум или нескольким наследникам без указания долей либо указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из них предназначены, то считается, что имущество завещано наследникам в равных долях.

Завещатель может лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а также включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами ГК РФ о наследовании, отменить или изменить в дальнейшем совершенное им завещание.

Таким образом, один из принципов завещания - свобода завещания - ограничивается правом обязательной доли, т.е. правом несовершеннолетних или нетрудоспособных детей наследодателя, его нетрудоспособных супруга и родителей, а также нетрудоспособных иждивенцев наследодателя, призываемых к наследованию на основании п.п. 1 и 2 ст. 1148 ГК РФ, наследовать - независимо от содержания завещания - не менее 1/2 доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону. Обязательная доля удовлетворяется из оставшейся незавещанной части наследственного имущества, а если его недостаточно, то из завещанной части.

Завещание может быть составлено в нотариальной или простой письменной форме. Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом и собственноручно подписано завещателем. Если он в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе подписывается другим гражданином в присутствии нотариуса. В завещании должны быть указаны причины, по которым завещание не подписано собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание. При удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю содержание ст. 1149 ГК РФ (правило об обязательной доле) и сделать об этом на завещании соответствующую надпись.

В случае, когда право совершения нотариальных действий предоставлено законом должностным лицам органов местного самоуправления и должностным лицам консульских учреждений Российской Федерации, завещание может быть удостоверено вместо нотариуса соответствующим должностным лицом с соблюдением правил ГК РФ о форме завещания, порядке его нотариального удостоверения и тайне завещания (тайна завещания – это второй принцип завещания). К нотариально удостоверенным приравниваются:

1) завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других медицинских организациях в стационарных условиях или проживающие в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других медицинских организаций, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;

2) завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом РФ, удостоверенные капитанами этих судов;

3) завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических, антарктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций, российских антарктических станций или сезонных полевых баз;

4) завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей;

5) завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

Завещание, приравненное к нотариально удостоверенному, должно быть подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, также подписывающего завещание.

Особая разновидность нотариального завещания - закрытое завещание. Оно передается нотариусу в заклеенном конверте в присутствии двух свидетелей. Таким образом, завещателю обеспечивается полная тайна сделанных им распоряжений. Данное завещание пишется завещателем только собственноручно. Этот конверт подписывается свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе. По представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через 15 дней вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей, а также пожелавших при этом присутствовать наследников по закону. После вскрытия конверта текст завещания сразу же оглашается нотариусом, после чего он составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта и полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса. Наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола.

Еще одна разновидность завещания - завещательное распоряжение правами на денежные средства в банках. Правила, утв. Постановлением Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 351 «Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках», предусматривают совершение завещательного распоряжения в письменной форме в том банке, в котором находится счет. При этом завещатель может указать и одного, и нескольких наследников, указав долю каждого. Если доля не указана, денежные средства выдаются им в равных долях. Завещатель вправе предусмотреть условия выдачи вклада (например, выдача вклада лицу после достижения им определенного возраста). Завещательное распоряжение составляется в 2 экземплярах, каждый из которых удостоверяется подписью служащего банка и печатью. Завещатель вправе в любое время изменить или отменить завещательное распоряжение, обратившись в тот же банк. В случае смерти завещателя нотариус направляет в банк запрос (с приложением удостоверенной копии свидетельства о смерти наследодателя) с просьбой подтвердить факт удостоверения конкретного завещательного распоряжения сотрудником банка и факт его отмены или изменения.

Составление завещания в простой письменной форме допускается только при составлении завещания в чрезвычайных обстоятельствах, явно угрожающих жизни завещателя, в силу чего, он лишен возможности совершить обычное нотариальное или приравненное к нему завещание. Для его действительности необходимо: присутствие двух свидетелей, собственноручное написание. При этом из содержания такого документа должно быть ясно, что он представляет собой завещание. Если чрезвычайные обстоятельства прекратились, то для того, чтобы завещание сохранило силу, завещатель должен в течение месяца после этого совершить завещание в форме, предусмотренной ст. 1124-1128 ГК РФ. Завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, подлежит исполнению только при условии подтверждения судом факта, что оно было совершено именно в таких обстоятельствах. Суд подтверждает данный факт по требованию заинтересованных лиц, которое должно быть заявлено до истечения срока, установленного для принятия наследства.

Завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения.

Отдельно следует остановиться на таких институтах, как завещательный отказ и завещательное возложение. Завещательный отказ - это возложение на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнения за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей). Такая обязанность может быть различной и предусматривать:

а) передачу отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства;

б) передачу отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права. Например, на наследника, к которому переходит жилой дом, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу (на период его жизни или на иной срок) право пользования этим домом или определенной его частью. При последующем переходе права собственности на этот дом к другому лицу право пользования им, предоставленное по завещательному отказу, сохраняет силу;

в) приобретение для отказополучателя и передачу ему иного имущества, выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги, а также осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей.

Право на принятие завещательного отказа действует в течение 3 лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам. Наследник, на которого возложен завещательный отказ, должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя. Если же такой наследник имеет право на обязательную долю в наследстве, то за вычетом и обязательной доли.

Завещательное возложение - это распоряжение наследодателя возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанность совершить какое-либо общепольное действие (например, передать определенную сумму денег на оборудование научной лаборатории). Отличие его от завещательного отказа в том, что завещательное возложение может носить неимущественный характер, устанавливается в общепольных целях и не влечет возникновения обязательства с участием наследника.

Наследственный договор является новым для российской правовой системы институтом, который действует с 1 июня 2019 года. Он представляет собой соглашение между возможным наследодателем и возможными наследниками, которое заключается еще при жизни наследодателя. В соответствии с п. 1 ст. 1118 ГК РФ, к наследственному договору применяются правила ГК РФ о завещании, если иное не вытекает из существа наследственного договора. Как и завещание, наследственный договор должен быть совершен лично его сторонами. Заключение наследственного договора через представителей законом не допускается. При заключении наследственного договора действует принцип тайны наследственного договора, аналогичный принципу тайны завещания. Так, согласно ст. 1123 ГК РФ, сторона наследственного договора, нотариусы, имеющие доступ к сведениям, содержащимся в единой информационной системе нотариата, и лица, осуществляющие обработку данных единой информационной системы нотариата, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания наследственного договора, его заключения, изменения или отмены. При этом не является разглашением тайны наследственного договора представление нотариусом сведений об удостоверении наследственного договора, уведомления об отказе наследодателя от наследственного договора в единую информационную систему нотариата в порядке, установленном Основами законодательства Российской Федерации о нотариате, а также направление сторонам наследственного договора копии уведомления об отказе наследодателя от наследственного договора.

Несмотря на схожее правовое регулирование, необходимо отметить, что, в отличие от завещаний, наследственные договоры не могут быть закрытыми (п. 5 ст. 1126 ГК РФ), а также не могут быть заключены в чрезвычайных обстоятельствах (п. 4 ст. 1129 ГК РФ). Несоблюдение этих требований влечет ничтожность таких наследственных договоров. Кроме того, наследственные договоры могут быть удостоверены только нотариусом. Правила ст. 1127 ГК РФ о завещаниях, приравняваемых к нотариально удостоверенным, не распространяются на наследственные договоры.

Что касается понятия наследственного договора, то законодатель в п.1 ст. 1140.1 ГК РФ определяет его как договор, заключаемый наследодателем с любым из лиц, которые могут призываться к наследованию, с условиями, определяющими круг наследников

и порядок перехода прав на имущество наследодателя после его смерти к пережившим наследодателя сторонам договора или к пережившим третьим лицам, которые могут призываться к наследованию. Наследственный договор может также содержать условие о душеприказчике и возлагать на участвующих в наследственном договоре лиц, которые могут призываться к наследованию, обязанность совершить какие-либо не противоречащие закону действия имущественного или неимущественного характера, в том числе исполнить завещательные отказы или завещательные возложения. Условия наследственного договора действуют в части, не противоречащей правилам ГК РФ об обязательной доле в наследстве и о запрете наследования недостойными наследниками. Наследодатель не ограничен возможностью заключения только одного наследственного договора: он вправе заключить несколько наследственных договоров с одним или несколькими лицами, которые могут призываться к наследованию. При этом если одно имущество наследодателя явилось предметом нескольких наследственных договоров, заключенных с разными лицами, в случае принятия ими наследства подлежит применению тот наследственный договор, который был заключен ранее (п. 8 ст. 1140.1 ГК РФ). Следует отметить, что после заключения наследственного договора наследодатель вправе совершать любые сделки в отношении принадлежащего ему имущества и иным образом распоряжаться им своей волей и в своем интересе, даже если такое распоряжение лишит лицо, которое может быть призвано к наследованию, прав на имущество наследодателя. Соглашение об ином считается ничтожным (п. 12 ст. 1140.1 ГК РФ).

Согласно п. 6 ст. 1118 ГК РФ, предусмотренные наследственным договором права и обязанности возникают после открытия наследства, за исключением обязанностей, которые в силу наследственного договора могут возникнуть до открытия наследства и возлагаются на ту сторону договора, которая может призываться к наследованию за наследодателем. Кроме того, последствия, предусмотренные наследственным договором, могут быть поставлены в зависимость от наступивших ко дню открытия наследства обстоятельств, относительно которых при заключении наследственного договора было неизвестно, наступят они или не наступят, в том числе, от обстоятельств, полностью зависящих от воли одной из сторон (п. 1 ст. 1140.1 ГК РФ). В случае отказа стороны наследственного договора от наследства наследственный договор сохраняет силу в отношении прав и обязанностей других его сторон, если можно предположить, что он был бы заключен и без включения в него прав и обязанностей отказавшейся от наследства стороны (п. 3 ст. 1140.1 ГК РФ). Лицами, которые вправе требовать исполнения обязанностей, установленных наследственным договором, после смерти наследодателя являются наследники, душеприказчик, пережившие наследодателя стороны наследственного договора или пережившие третьи лица. Нотариус, который ведет наследственное дело, также наделен правом требования исполнения наследственного договора, но только в период исполнения им своих обязанностей по охране наследственного имущества и управлению таким имуществом до выдачи свидетельства о праве на наследство (п. 2 ст. 1140.1 ГК РФ). Все права и обязанности стороны наследственного договора, возникающие из такого договора, неотчуждаемы и непередаваемы каким-либо иным способом.

Для заключения наследственного договора требуется его подписание каждой из сторон, а также обязательное нотариальное удостоверение. При этом если одна из сторон уклоняется от нотариального удостоверения наследственного договора, положения статьи 165 ГК РФ, в соответствии с которыми, суд в установленных случаях может признать сделку действительной, не применяются. При удостоверении наследственного договора нотариус обязан осуществлять видеофиксацию процедуры заключения наследственного договора, если стороны наследственного договора не заявили возражение против этого (п. 7 ст. 1140.1 ГК РФ).

Изменение или расторжение наследственного договора допускается только при жизни сторон этого договора. Основаниями для изменения или расторжения наследственного

договора выступают соглашение его сторон или решение суда в связи с существенным изменением обстоятельств, например, в случае обнаружения лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве (п. 9 ст. 1140.1 ГК РФ). Наследственный договор может быть оспорен в двух случаях: во-первых, при жизни наследодателя по иску стороны наследственного договора, во-вторых, после открытия наследства по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим наследственным договором (п. 11 ст. 1140.1 ГК РФ).

В рамках заключения наследственного договора за каждой из его сторон сохраняется право совершить односторонний отказ от такого договора. В соответствии с п. 10 ст. 1140.1 ГК РФ, наследодатель вправе совершить односторонний отказ от наследственного договора в любое время путем уведомления всех сторон наследственного договора о таком отказе. Следует обратить внимание, что уведомление об отказе наследодателя от наследственного договора подлежит нотариальному удостоверению. Нотариус, удостоверивший уведомление об отказе наследодателя от наследственного договора, обязан в порядке, предусмотренном законодательством о нотариате, в течение трех рабочих дней направить копию этого уведомления другим сторонам наследственного договора. Наследодатель, отказавшийся от наследственного договора, обязан возместить другим сторонам наследственного договора убытки, которые возникли у них в связи с исполнением наследственного договора к моменту получения копии уведомления об отказе наследодателя от наследственного договора. Другие стороны наследственного договора вправе совершить односторонний отказ от наследственного договора в порядке, предусмотренном законом или наследственным договором.

В соответствии с п. 5 ст. 1140.1 ГК РФ, наследственный договор может быть заключен между супругами, а также лицами, которые могут призываться к наследованию за каждым из супругов. В этом случае наследственный договор может определять порядок перехода прав на общее имущество супругов или имущество каждого из них в случае смерти обоих супругов, в том числе, наступившей одновременно, к пережившему супругу или к иным лицам; определять имущество, входящее в наследственную массу каждого из супругов, если это не нарушает прав третьих лиц, а также может содержать иные распоряжения супругов, в частности, условие о назначении душеприказчика или душеприказчиков, действующих в случае смерти каждого из супругов. При этом такой наследственный договор утрачивает силу в связи с расторжением брака до смерти одного из супругов, а также в связи с признанием брака недействительным. Необходимо также отметить, что заключение наследственного договора между супругами отменяет действие ранее совершенного совместного завещания супругов.

Наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием, а также в иных случаях, установленных ГК РФ. Разница в наследовании по закону и завещанию - в определении круга наследников. После того, как этот круг определен, все последующие действия, связанные с принятием наследства и оформлением наследственных прав, осуществляются в одинаковом порядке. Наследование по закону возможно не только при отсутствии наследования по завещанию, но и совместно с ним, если часть имущества осталась не завещанной. Наследники по закону призываются к наследованию в порядке очередности. Наследники одной очереди наследуют в равных долях.

Наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей, т.е. если имеет место хотя бы одно из следующих обстоятельств: 1) наследники предшествующих очередей отсутствуют; 2) никто из наследников не имеет права наследовать; 3) все наследники отстранены от наследования или лишены наследства; 4) никто из наследников его не принял или все они отказались от наследства.

Особый случай - наследование по праву представления. Право представления - это право потомков наследника, умершего до открытия наследства, получить из наследственного имущества ту долю, которая причиталась бы ему, если бы он был жив в момент открытия наследства.

ГК РФ предусматривает следующую очередность наследования.

Первая очередь - дети, супруг и родители наследодателя; при этом внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления.

Вторая очередь - полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери; при этом дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления.

Третья очередь - полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя); при этом двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

Четвертая очередь - прадедушки и прабабушки наследодателя.

Пятая очередь - дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки).

Шестая очередь - 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).

Седьмая очередь - пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Граждане, относящиеся к наследникам по закону, нетрудоспособные ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении (независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет). К наследникам по закону относятся граждане, которые не входят в круг наследников, но ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним. При наличии других наследников по закону они наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается.

В случае, если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из них не имеет права наследовать или все они отстранены от наследования (ст. 1117 ГК РФ), либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника (ст. 1158 ГК РФ), имущество умершего считается выморочным. Выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность РФ (ст. 1151 ГК РФ).

Важным является изучение вопроса, связанного с приобретением наследства. Для приобретения наследства наследник должен его принять. Принятие наследства - это выраженное намерение лица, призванного к наследованию, вступить в юридические отношения, в совокупности составляющие наследование. В момент открытия наследства возникает только право на его принятие, и лишь после принятия наследства наследник становится субъектом прав и обязанностей, кредитором и должником по обязательствам, которыми был связан наследодатель. По своей природе принятие наследства является односторонней сделкой, обладающей обратной силой. Принятие части наследства означает принятие всего наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось. Наследство нельзя принять под условием или с оговорками. Принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, если оно подлежит государственной регистрации (п. 4 ст. 1152 ГК РФ).

Наследник может принять наследство двумя способами: во-первых, подать нотариусу или другому должностному лицу, имеющему право выдавать свидетельства о праве на наследство, заявление с просьбой выдать ему такое свидетельство и (или) что он принимает наследство. Во-вторых, совершить любые действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства. Такими действиями, в частности, могут быть вступление во владение или управление наследственным имуществом, принятие мер по его сохранению, защите от посягательств и притязаний третьих лиц, оплата расходов на его содержание, оплата долгов наследодателя или получение от третьих лиц причитавшихся наследодателю платежей (ст. 1153 ГК РФ). Названные действия должны быть совершены в течение 6 месяцев со дня открытия наследства. Принять наследство за пределами этого срока можно, обратившись в суд с заявлением о восстановлении срока, если суд признает причины пропуска уважительными. Принятие наследства возможно и без обращения в суд, если на это согласны остальные наследники, принявшие наследство (ст. 1155 ГК РФ).

В случае смерти наследника возможна «наследственная трансмиссия». Это - переход права на принятие наследства от наследника, умершего после открытия наследства, и не успевшего его принять в установленный срок, к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано - к его наследникам по завещанию, кроме наследования обязательной доли (ст. 1156 ГК РФ). Необходимо отличать наследственную трансмиссию от наследования по праву представления: если наследственная трансмиссия имеет место тогда, когда наследник умирает после открытия наследства, то наследование по праву представления происходит, если он умирает до открытия наследства. Трансмиттент – умерший призванный к наследованию наследник, чье право на принятие наследства переходит к другим лицам. Трансмиссар – лицо, к которому переходит право на принятие наследства вследствие смерти трансмиттента. (например: наследодатель – Попов Николай умер 1 июня 2017 года. Его сын – Попов Сергей, не приняв наследство, умер 1 июля 2017 года. У Попова Сергея (трансмиттент, умерший наследник) имеется наследник – его супруга Попова Людмила (трансмиссар), которая в данной ситуации вправе принять в порядке наследственной трансмиссии наследство, оставшееся после смерти наследодателя Попова Николая в течение оставшейся части шестимесячного срока принятия наследства (т.е. до 1 декабря 2018 года)). Наследственная трансмиссия применяется при наследовании как по закону, так и по завещанию, наследование по праву представления - только при наследовании по закону.

Принятие наследства является правом наследника. Поэтому если наследник не заинтересован в его принятии, он может от наследства отказаться. Закон устанавливает порядок и последствия такого отказа. Отказываясь от наследства, можно указать лицо из наследников по завещанию или закону любой очереди, не лишенных наследства, в пользу которых происходит такой отказ. Срок для отказа от наследства равен сроку на его принятие. При этом отказ от наследства не может быть впоследствии взят обратно. Отказ от наследства недопустим в следующих случаях: если имущество наследуется по завещанию, и при этом все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам; при наследовании обязательной доли; если наследнику подназначен наследник. Для отказа от наследства наследнику необходимо подать по месту открытия наследства нотариусу или иному уполномоченному в соответствии с законом лицу, имеющему право выдавать свидетельства о праве на наследство, заявление об отказе от наследства. Право на отказ принадлежит не только наследникам, но и отказополучателю; однако, в отличие от наследника, он не может отказаться в пользу другого лица.

С принятием наследства связан вопрос о его приращении. Под приращением при наследовании понимается увеличение наследственной доли наследника в связи с отпадением кого-либо из других наследников, совместно призываемых к наследованию (ст. 1161 ГК РФ). В этом случае часть наследства, которая причиталась бы отпавшему наследнику, переходит к наследникам по закону пропорционально их наследственным

долям. Однако если наследодатель завещал все имущество назначенным им наследникам, часть наследства, причитавшаяся отпавшему наследнику, переходит к остальным наследникам по завещанию (если только завещанием не предусмотрено иное распределение этой части наследства). Эти правила не применяются, когда завещатель подназначил наследника.

Свидетельство о праве на наследство представляет собой документ, подтверждающий право на имущество, полученное в порядке наследования. Свидетельство выдается нотариусом по заявлению наследника. По желанию наследников свидетельство может быть выдано всем наследникам вместе или каждому в отдельности, на все наследственное имущество или на его отдельные части. В случае выявления после выдачи свидетельства наследственного имущества, на которое оно выдано не было, выдается дополнительное свидетельство о праве на наследство (ст. 1162 ГК РФ). По общему правилу, свидетельство выдается наследникам в любое время по истечении 6 месяцев со дня открытия наследства. Исключение: при наследовании как по закону, так и по завещанию свидетельство может быть выдано до истечения 6 месяцев, если имеются достоверные данные о том, что кроме лиц, обратившихся за выдачей свидетельства, иных управомоченных наследников нет. Выдача свидетельства о праве на наследство приостанавливается по решению суда, а также при наличии зачатого, но еще не родившегося наследника.

При наследовании по закону, если наследственное имущество переходит к двум и более наследникам, и при наследовании по завещанию, если оно завещано двум и более наследникам без указания конкретного имущества, наследственное имущество поступает в общую долевую собственность наследников (ч. 1 ст. 1164 ГК РФ). Далее оно может быть разделено. Соглашение о разделе наследства, в состав которого входит недвижимое имущество, может быть заключено наследниками после выдачи им свидетельства о праве на наследство. Государственная регистрация прав наследников осуществляется в этом случае на основе данного соглашения и свидетельства о праве на наследство. Если же государственная регистрация прав наследников на недвижимое имущество была осуществлена до заключения ими соглашения о разделе наследства, - на основании такого соглашения. При наличии зачатого, но еще не родившегося наследника, раздел наследства возможен только после его рождения. Наследник, проживавший на день открытия наследства совместно с наследодателем, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли предметов обычной домашней обстановки и обихода (ст. 1169 ГК РФ).

Кредиторы наследодателя вправе предъявить свои требования к принявшим наследство наследникам в пределах сроков исковой давности, установленных для соответствующих требований. До принятия наследства требования кредиторов могут быть предъявлены к исполнителю завещания или к наследственному имуществу. В последнем случае суд приостанавливает рассмотрение дела до принятия наследства или перехода выморочного имущества к РФ. Срок исковой давности, установленный для требований кредитора, не подлежит перерыву, приостановлению и восстановлению (ст. 1175 ГК РФ).

Меры по охране наследства принимаются исполнителем завещания или нотариусом. Нотариус может принять такие меры только по заявлению одного или нескольких наследников либо других лиц, действующих в интересах сохранения наследственного имущества. Исполнитель завещания может принять такие меры по своей инициативе. В целях выявления состава наследства и его охраны банки, другие кредитные организации и иные юридические лица обязаны по запросу нотариуса сообщать ему об имеющихся у этих лиц сведениях об имуществе, принадлежавшем наследодателю (ст. 1171 ГК РФ). Нотариус осуществляет меры по охране наследства и управлению им в течение срока, определяемого с учетом характера и ценности наследства, а также времени, необходимого для вступления во владение наследством. Исполнитель завещания осуществляет меры по охране наследства и управлению им в течение срока, необходимого для исполнения завещания. Мерами по охране наследства являются: опись наследственного имущества, внесение входящих в состав наследства наличных денег в депозит нотариуса, передача на

хранение в банк валютных ценностей, драгоценных металлов и камней, изделий из них и не требующих управления ценных бумаг. Также возможна передача (на хранение) иного имущества, если оно не требует управления, кому-либо из наследников, а если это невозможно - другому лицу по усмотрению нотариуса.

В результате освоения материала студент должен:

знать: общие положения о наследовании как форме универсального правопреемства; основания наследования; понятие наследства, времени открытия наследства, места открытия наследства; круг недостойных наследников; понятие, принципы и виды завещания; требования, предъявляемые к форме завещания; содержание завещания; понятие наследственной трансмиссии, завещательного отказа и завещательного возложения; понятие и правовую характеристику наследственного договора; очередность призвания наследников к наследованию по закону; порядок приобретения наследства; порядок отказа от наследства;

уметь: определять время и место открытия наследства; определять требования к форме завещания; проводить разграничения между завещанием и наследственным договором; проводить разграничения между наследственной трансмиссией и наследованием по праву представления; применять меры охраны наследственного имущества;

владеть: навыками установления лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве при наследовании по завещанию; навыками принятия наследства и отказа от него.

К теме «Право интеллектуальной собственности»:

Изучение данной темы следует начать с уяснения общей характеристики понятия интеллектуальной собственности и интеллектуальных прав. Для адекватного восприятия проблем регулирования гражданско-правовой охраны интеллектуальной собственности студентам важно разобраться в понятиях «интеллектуальные права», «интеллектуальная собственность», «охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации», «исключительные права». На основе знаний общей теории гражданского права уясняется сущность системы интеллектуальной собственности.

Важно помнить, что понятие «право интеллектуальной собственности» может рассматриваться в объективном и субъективном смыслах. В объективном понимании - как подотрасль гражданского права, включающая в себя нормы права, регулирующие и защищающие права граждан и юридических лиц на результаты интеллектуальной деятельности. В субъективном смысле – это исключительные права на объекты интеллектуальной собственности, которые включают в себя исключительные правомочия осуществлять самому, разрешать и запрещать другим лицам их использование различными способами, за исключением случаев свободного использования, предусмотренных действующим законодательством.

Правовые нормы об интеллектуальной собственности закреплены как национальным законодательством, так и нормами международного права.

Институт охраны интеллектуальной собственности в международном праве начал активно формироваться с конца XIX века. Были подписаны несколько международных соглашений, которые действуют до сих пор (к примеру, Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений 1886 года, Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 года). В 1893 году на основе указанных конвенций были созданы Объединенные Международные бюро по охране интеллектуальной собственности. В свою очередь, на их базе в 1967 году была создана Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС). В Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (1967 год), государства закрепили, что интеллектуальная собственность включает права, относящиеся: к литературным, художественным и научным произведениям;

исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам; изобретениям во всех областях человеческой деятельности; научным открытиям; промышленным образцам; товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям; защите против недобросовестной конкуренции, а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

В числе основных международных договоров в сфере интеллектуальной собственности можно назвать следующие: Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 года; Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений 1886 года; Мадридское соглашение о пресечении ложных и вводящих в заблуждение указаний о происхождении на товарах 1891 года; Мадридское соглашение о международной регистрации знаков 1891 года и Протокол к Мадридскому соглашению о международной регистрации товарных знаков 1989 года; Гаагское соглашение о международном депонировании промышленных образцов 1925 года; Всемирная конвенция об авторском праве 1952 года; Ницкое соглашение о Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков 1957 года; Лиссабонское соглашение об охране указаний мест происхождения изделий и их международной регистрации 1958 года; Римская конвенция об охране исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 года и др.

Далее, при изучении данной темы необходимо обратить внимание на виды международных организаций, действующих в области интеллектуальной собственности. Так, основной структурой в отношении большинства вышеперечисленных договоров является Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС). Всемирная торговая организация (ВТО) выполняет такие функции в отношении Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС). Организация Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО) выполняет административные функции в отношении Всемирной конвенции об авторском праве. В отношении Римской конвенции действуют ЮНЕСКО и Международная организация труда (МОТ) совместно с ВОИС, а в отношении Международной конвенции по охране селекционных достижений – Международный союз по охране селекционных достижений (УПОВ).

Важно отметить, что Конституция Российской Федерации (ч.4 ст. 15) устанавливает, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Аналогичные нормы закреплены во многих внутригосударственных актах (в частности, в Гражданском кодексе Российской Федерации).

В Российской Федерации нормы международного права в сфере интеллектуальной собственности имплементируются в двух формах: 1) в форме издания внутригосударственных актов, регулирующих те же вопросы, что и международные нормы; 2) в форме непосредственного применения международных норм в качестве регуляторов внутренних отношений.

Кроме договоров в изучаемой сфере действуют и акты международных организаций. В качестве примера можно назвать документы Европейского союза (ЕС), Содружества Независимых государств (СНГ), Таможенного союза (ТС).

Действующие международные договоры и акты международных организаций образуют международную систему интеллектуальной собственности.

Законодательство Российской Федерации в сфере интеллектуальной собственности, в целом, соответствует международным договорам. Основным законодательный акт – часть четвертая Гражданского кодекса Российской Федерации. Вместе с тем, в данной сфере

действуют и другие нормативные правовые акты, с которыми также необходимо ознакомиться в процессе изучения данной темы.

Изучая вопрос, связанный с субъектным и объектным составом авторских правоотношений, важно помнить, что в процессе общественного использования произведения вовлечено большое количество лиц. Для более глубокого понимания субъектного состава данной группы отношений, всю совокупность субъектов авторских прав следует разделить на четыре категории: авторы, правообладатели, пользователи и потребители. Следует иметь в виду, что это деление проведено по функциональному признаку, поэтому на практике субъект может объединять несколько из указанных категорий даже в отношении одного и того же произведения: автор может быть одновременно правообладателем; пользователь – потребителем и т.д. Важно заметить, что, в отличие от других результатов интеллектуальной деятельности, объекты авторского права не сосредоточены в определенной профессиональной сфере. Каждой из указанных категорий соответствует определенный набор прав и обязанностей.

При изучении правового положения автора, необходимо сосредоточить свое внимание на понятии данного субъекта. В российском праве автором произведения науки, литературы или искусства признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Для того, чтобы лицо стало автором, не требуется его признания – достаточно самого факта создания произведения. Приобретение такого статуса приводит к возникновению у автора комплекса прав, однако, их утрата по любой причине не изменяет этого статуса. Важно акцентировать внимание студентов на том, что среди субъектов авторского права автор занимает главенствующее место. Категория авторства введена с целью идентификации лица в качестве создателя определенного произведения. Важно также помнить, что исключительное право всегда возникает первоначально у автора (п. 3 ст. 1228 ГК РФ), а все остальные лица получают уже это право от него. Возможность иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства входит в состав правоспособности граждан. Автором можно стать независимо от возраста, однако, самостоятельное распоряжение правами автора становится доступным только с 14-летнего возраста (до этого соответствующие сделки осуществляются законным представителем).

В отличие от этого, статус правообладателя указывает лишь на наличие у лица в текущий момент исключительного права на произведение науки, литературы или искусства. Этот статус приобретает одновременно с приобретением этого права и утрачивается вместе с ним. Правообладатель может самостоятельно контролировать всю сферу использования произведения и любое использование требует его согласия, кроме случаев, которые прямо предусмотрены действующим законодательством. Необходимо помнить, что правообладателем является только обладатель исключительного права, но не права на использование произведения по лицензии. Законодательство Российской Федерации не устанавливает каких-либо ограничений по кругу лиц, которые могут являться правообладателями, ими могут быть физические и юридические лица (как российские, так и иностранные), государство.

Пользователь – это лицо, использующее произведение литературы, науки или искусства. Важно обратить внимание на то, что в авторском праве пользование, как правило, означает действия, направленные на доведение произведения до сведения других лиц; использовать произведение можно только путем создания условия для восприятия произведения другими лицами. В этой связи, получение самостоятельного доступа к произведению не является его использованием в смысле авторского права. В этом качестве может выступать любое лицо, кроме случаев, когда закон прямо указывает на определенные характеристики лица, которому разрешается использование произведения, например, использовать произведение, в соответствии со ст. 1275 ГК РФ, могут только библиотеки, архивы и образовательные учреждения.

Потребителем произведения является воспринимающее его лицо – читатель книги, зритель фильма и т.д. или владелец носителя этого произведения. Необходимо довести до магистрантов информацию о том, что до недавнего времени законодательство об

авторском праве (в том числе, и в России), практически, не обращало внимания на эту фигуру, ограничиваясь констатацией возможности определенных случаев свободного использования произведения. Однако в последнее время ситуация начинает меняться. В законодательстве ряда стран появились нормы, позволяющие привлекать к ответственности лицо за получение произведения из так называемых «пиратских» источников.

Внутри приведенной системы субъектов авторских прав дополнительно могут выделяться особые субъекты в связи со спецификой существующего в отношении них правового регулирования. Так среди правообладателей можно по разным основаниям выделить наследников, государство, работодателя. Особое положение занимают организации по управлению авторскими и смежными правами на коллективной основе.

Овладение вопросами, связанными с патентными правоотношениями, следует начать с уяснения понятия патентного права, которое, как и авторское право, можно рассматривать в объективном и субъективном смысле. В объективном смысле патентное право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих порядок возникновения, осуществления и охраны прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы. В субъективном смысле патентное право – это имущественные и личные неимущественные права патентообладателей и других субъектов патентных правоотношений.

Основным источником правового регулирования патентных отношений в настоящее время является глава 72 части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации. Существует, кроме того, множество подзаконных актов, в том числе, ведомственные акты Федерального органа исполнительной власти, осуществляющего нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности.

При изучении вопросов темы важно понимать объектный состав данных правоотношений. К числу объектов патентного права относят: изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

В качестве изобретения охраняется техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений и животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств), в том числе, к применению продукта или способа по определенному назначению. Студенты должны изучить положения гражданского законодательства, касающегося условий (критериев) патентоспособности изобретения, поскольку изобретению предоставляется правовая охрана лишь в том случае, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. При этом изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники. Изобретение имеет изобретательский уровень, если для специалиста оно явным образом не следует из уровня техники. Уровень техники для изобретения включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. Необходимо помнить что раскрытие информации, относящейся к изобретению, автором изобретения, заявителем или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, в результате чего, сведения о сущности изобретения стали общедоступными, не является обстоятельством, препятствующим признанию патентоспособности изобретения, при условии, что заявка на выдачу патента на изобретение подана в Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение шести месяцев со дня раскрытия информации. Бремя доказывания того, что обстоятельства, в силу которых раскрытие информации не препятствует признанию патентоспособности изобретения, имели место, лежит на заявителе. Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере. Важно иметь в виду, что по законодательству Российской Федерации не признаются изобретениями: открытия; научные теории и математические методы; решения, касающиеся только внешнего вида изделий и

направленные на удовлетворение эстетических потребностей; правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности; программы для ЭВМ; решения, заключающиеся только в представлении информации. Кроме того, не предоставляется правовая охрана в качестве изобретения: сортам растений, породам животных и биологическим способам их получения, то есть способам, полностью состоящим из скрещивания и отбора, за исключением микробиологических способов и полученных такими способами продуктов; топологиям интегральных микросхем.

В качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству. Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она является новой и промышленно применимой. Необходимо обратить внимание магистрантов на то, что полезная модель признается новой, если совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники, а промышленно применимой, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере.

В качестве промышленного образца охраняется решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства. Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если по своим существенным признакам он является новым и оригинальным. К существенным признакам промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические особенности внешнего вида изделия, в частности, форма, конфигурация, орнамент, сочетаний цветов, линий, контуры изделия, текстура или фактура материала изделия. Промышленный образец является новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изделии внешнего вида, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. Промышленный образец является оригинальным, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия, в частности, если из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца, неизвестно решение внешнего вида изделия сходного назначения, производящее на информированного потребителя такое же общее впечатление, какое производит промышленный образец, нашедший отражение на изображениях внешнего вида изделия.

Завершается обзор данного вопроса проблемой, связанной с субъектным составом патентных правоотношений. В этой связи, важно ознакомиться с правовым положением автора, патентообладателя, наследников. Важно также ознакомиться с правовым статусом такого важнейшего участника патентных отношений, как патентное ведомство, обеспечивающее формирование и проведение в жизнь единой государственной политики в области охраны промышленной собственности, а также с правовым положением патентных поверенных.

Изучение вопроса, связанного со средствами индивидуализации юридических лиц рекомендуется начать с уяснения понятия фирменного наименования. Под фирменным наименованием понимается то наименование, под которым коммерческая организация выступает в гражданском обороте и которое индивидуализирует ее среди других участников гражданского оборота. Важно не забывать о том, что действующее законодательство предъявляет к фирменным наименованиям ряд требований. Прежде всего, наименование коммерческой организации должно правдиво отражать его правовое положение и не вводить в заблуждение других участников гражданского оборота. В этой связи, фирменное наименование должно содержать истинные указания на организационно-правовую форму организации (например, публичное акционерное общество), профиль деятельности (например, производственная, научная, торговая и т.п.), личность владельца и т.д.

Для того, чтобы выполнять функцию индивидуализации участника гражданского оборота, фирменное наименование должно обладать отличительными признаками. Иными словами, фирменное наименование должно быть новым и отличным от уже используемых наименований. Кроме того, должная степень индивидуализации участников оборота

может быть обеспечена фирменным наименованием лишь тогда, когда оно остается неизменным в течение всего времени, пока пользующаяся им коммерческая организация сохраняет свой организационно-правовой статус.

Внимание студентов должно быть обращено и на то обстоятельство, что предъявляемые к фирменному наименованию требования определяют и ее структуру. Принято выделять две части: основную и вспомогательную. Важно разобраться в составляющих элементах этих двух частей.

В качестве субъектов права на фирменное наименование выступают все коммерческие организации. Граждане, являющиеся индивидуальными предпринимателями, обычно приобретают и осуществляют права и обязанности под своими собственными именами, что, по общему правилу, является достаточным для их индивидуализации.

Последующее изучение темы можно увязать с содержанием права на фирменное наименование. Внимание студентов следует акцентировать на том, что сущность данного права заключается в гарантированной лицу возможности выступать в гражданском обороте под собственным фирменным наименованием. Наряду с правом на совершение разнообразных действий по использованию фирменного наименования по своему усмотрению (положительная сторона данного права), фирмообладатель вправе требовать от всех третьих лиц воздержания от любых действий, связанных с неправомерным использованием принадлежащего ему фирменного наименования (негативная сторона данного права).

Характеризуя юридическую природу данного права, следует выделить несколько свойственных ему признаков. Прежде всего, данное субъективное право носит исключительный характер, то есть фирмовладелец обладает монополией на реализацию тех возможностей, которые заложены в данном субъективном праве. Далее, право на фирменное наименование относится к числу абсолютных прав, то есть таких прав, которые действуют в отношении всех третьих лиц, обязанных воздерживаться от нарушения правомочий, предоставленных их владельцам. Данное право, кроме всего прочего, в юридической литературе часто характеризуется как личное неимущественное право. Действительно, данное право органически связано с деловой репутацией юридического лица, а также правом на защиту чести и достоинства лиц, владеющих предприятием. Право на фирменное наименование носит, в принципе, бессрочный характер. Это означает, что, приобретя в установленном порядке данное право, лицо может пользоваться им без ограничения каким-либо сроком, то есть до тех пор, пока существует само юридическое лицо и фирменное наименование правдиво отражает его организационно-правовой статус и иные атрибуты.

Существенной особенностью права на пользование фирменным наименованием является то, что одновременно оно выступает и в качестве обязанности фирмовладельца.

Важно также помнить, что данное право охраняется на всей территории Российской Федерации, а также, в соответствии со ст. 8 Парижской конвенции по охране промышленной собственности во всех странах, являющихся участницами данной Конвенции (без обязательной подачи заявки или регистрации и независимо от того, является ли оно частью товарного знака). Таким образом, рассматриваемое право имеет экстерриториальную сферу охраны, выходящую за рамки национальных границ.

Право на фирменное наименование относится к числу неотчуждаемых. В отличие от других объектов промышленной собственности, которые, как правило, могут свободно передаваться другим лицам на договорной основе, фирменным наименованием может владеть только сам фирмообладатель.

Данное право прекращается одновременно с ликвидацией самого фирмообладателя, либо изменением его фирменного наименования. Кроме того, магистранты должны ознакомиться и с некоторыми дополнительными основаниями прекращения данного права.

К средствам индивидуализации товаров, работ, услуг и предприятий относятся, соответственно, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования места происхождения товара, географические указания, а также коммерческие обозначения.

Изучение данного вопроса рекомендуется начать с уяснения понятия товарного знака, под которым в российском праве традиционно понимается условное обозначение, которое помещается на выпускаемой продукции, ее упаковке или сопроводительной документации и является произвольным по отношению к данной продукции, то есть не выступает для последней в качестве необходимого названия, общепринятого термина или описательного понятия. Иными словами, товарный знак – это, своего рода, символ, который предназначен для индивидуализации продукции конкретных производителей и ее отличия от аналогичной продукции других товаропроизводителей. Следует иметь в виду, что легальное определение товарного знака за последние годы несколько раз уточнялось. Вместе с тем, изменения не носили существенного характера. Если прежде при определении товарного знака акцент делался на способности обозначения отличать товары одних юридических или физических лиц, то в настоящее время законодатель ограничивается указанием на то, что товарный знак – это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (п. 1 ст. 1477 ГК РФ).

Наряду с товарным знаком, российское законодательство выделяет также знак обслуживания, который служит для индивидуализации работ и услуг. Важно донести до студентов положение о том, что к знакам обслуживания предъявляются точно такие же требования, что и к товарным знакам. Не имеет никакого отличия и их правовой режим. С учетом того, что между товарными знаками и знаками обслуживания в гражданском законодательстве нет никаких принципиальных различий, в дальнейшем, для их обозначения, будет использоваться единый термин «товарный знак».

Необходимо обратить внимание на то, чтобы стать товарным знаком, обозначение должно отвечать определенным условиям. Прежде всего, товарным знаком признается условное обозначение, о чем говорилось выше. Далее, необходимым условием правовой охраны товарного знака является его новизна, при этом, российское законодательство, как и законодательство многих других стран, закрепляет принцип не абсолютной, а относительной новизны условных обозначений, заявляемых в качестве товарных знаков. Это, в частности, означает, что регистрация того или иного обозначения в качестве товарного знака в каких-либо других странах не препятствует признанию данного или сходного обозначения товарным знаком в Российской Федерации, если иное не вытекает из международных соглашений, в которых участвует Российская Федерация. Наконец, обозначение может считаться товарным знаком лишь тогда, когда оно в установленном законом порядке зарегистрировано (исключения составляют общеизвестные товарные знаки, которые охраняются в Российской Федерации в силу международных договоров).

Особое внимание должно быть уделено видам товарных знаков, которые могут классифицироваться по различным основаниям, в частности, по форме своего выражения; в зависимости от числа субъектов, имеющих право на пользование товарным знаком; по степени известности.

Изучая вопрос, связанный с возникновением права на товарный знак, рекомендуется ознакомиться, прежде всего, с субъектами права на данное обозначение. В этом качестве могут выступать любые юридические и физические лица, осуществляющие в установленном законом порядке предпринимательскую деятельность без образования юридического лица. Указанное право возникает, по общему правилу, с момента государственной регистрации соответствующего обозначения в Роспатенте. В этих целях заинтересованное лицо должно составить и подать заявку на регистрацию товарного знака в Патентное ведомство РФ, где она подвергается экспертизе. Процедура регистрации товарных знаков в общих чертах урегулирована правилами § 2 главы 76 ГК РФ и более детально регламентирована Правилами составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания.

Право на товарный знак является абсолютным и исключительным субъективным правом. Это означает, что только его владелец обладает монопольной возможностью использовать товарный знак и распоряжаться им, а также запрещать использование товарного знака другими лицами. Сущность права на пользование товарным знаком состоит в возможности их неограниченного хозяйственного использования для обозначения производимых и реализуемых ими товаров. Особого комплексного изучения, в связи с этим, заслуживает вопрос использования товарного знака. Объем прав владельцев товарных знаков прямо зависит от того, в отношении каких товаров (работ, услуг) зарегистрировано соответствующее обозначение. Данный факт устанавливается на основании государственной регистрации и не зависит от фактически осуществляемой деятельности, наличия соответствующих лицензий и специальной правосубъектности правообладателя.

Вопрос об объеме использования товарного знака, достаточном для поддержания его регистрации в силе, представляется достаточно сложным, поскольку в законодательстве он прямо не решен. В литературе предлагается различать две его стороны – количественную и качественную. В этой связи, магистрантам необходимо разобраться в вопросах, связанных с объемом использования товарного знака, достаточном для поддержания его регистрации в силе.

В данной теме должны быть также рассмотрены проблемы, связанные с распоряжением товарным знаком. Владелец товарного знака не только обладает исключительным правом на его использование, но и может в предусмотренных законом пределах распоряжаться им по своему усмотрению. Распоряжение товарным знаком, согласно действующему законодательству, охватывает собой уступку товарного знака и предоставление лицензии на использование товарного знака. Следует также проанализировать требования, которые закон предъявляет к форме договоров об уступке товарного знака и предоставлении права на его использование.

Особое внимание должно быть обращено на изучение оснований прекращения права на товарный знак.

Рассматривая проблемы правовой охраны наименования места происхождения товара, следует определиться с понятием наименования места происхождения товара. Им считается обозначение, представляющее собой, либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами. Важно иметь в виду, что наименования мест происхождения товаров, несмотря на сходство с товарными знаками, обладают рядом специфических признаков, которые и обусловили необходимость выделения их в качестве самостоятельных объектов правовой охраны. Прежде всего, обозначение товара в данном случае должно содержать прямое или косвенное указание на то, что товар происходит из конкретной страны, области или местности. Вторым признаком наименования места происхождения товара как специфического объекта правовой охраны является связь обозначения товара с его особыми свойствами, которые определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людским фактором. Наконец, наименование места происхождения товара становится самостоятельным объектом правовой охраны лишь тогда, когда оно в установленном законом порядке зарегистрировано в Роспатенте.

Далее, студентам рекомендуется ознакомиться с основаниями возникновения права на наименование места происхождения товара, содержанием этого права, а также основаниями прекращения права на наименование места происхождения товара.

При освещении данного вопроса необходимо обратить внимание студентов на изменения в § 3 главы 76 ГК РФ, которые вступили в силу с 27.07.2020 года. Речь идет о

введении в гражданский оборот еще одного объекта правовой охраны – географического указания, под которым следует понимать обозначение, идентифицирующее происходящий с территории географического объекта товар, определенное качество, репутация или другие характеристики которого в значительной степени связаны с его географическим происхождением (характеристики товара). Важно, чтобы на территории данного географического объекта осуществлялась хотя бы одна из стадий производства товара, оказывающая существенное влияние на формирование характеристик товара.

Изучение данной темы следует завершить рассмотрением правового положения коммерческого обозначения. Понятие коммерческого обозначения в гражданском законодательстве не раскрывается, но из смысла ст. 1538-1539 ГК РФ можно понять, что им является словесное обозначение, с помощью которого индивидуализируется предприятие как имущественный комплекс. Иными словами, им признается само название магазина, кинотеатра, клуба и т.д., которое обычно помещается на вывеске соответствующего заведения. Таким образом, коммерческое обозначение является средством индивидуализации не субъекта, а объекта права, то есть торгового, промышленного или иного предприятия. При этом, данное словесное обозначение должно: а) обладать достаточными различительными признаками; б) быть известным в пределах определенной территории благодаря его использованию правообладателем для индивидуализации своего предприятия. При изучении данного объекта правовой охраны необходимо познакомиться с содержанием права на коммерческое обозначение, которое с 1 января 2008 года стало в Российской Федерации объектом исключительного права. Особый акцент должен быть сделан на то, что данное право носит бессрочный характер, то есть не ограничено каким-либо периодом времени и действует до тех пор, пока сохраняются условия, при которых коммерческое обозначение признается объектом правовой охраны. Что касается территории действия права на коммерческое обозначение, то она определяется известностью коммерческого обозначения и может ограничиваться границами населенного пункта или иной местности. По общему правилу, данное право является неотчуждаемым и может переходить к другим лицам лишь в составе предприятия, для индивидуализации которого оно используется. Кроме того, правообладатель может предоставить право на использование коммерческого обозначения на основании договоров аренды предприятия и коммерческой концессии.

В результате освоения материала студент должен:

знать: принципиальные положения норм международного права в области средств индивидуализации юридических лиц; содержание норм российского права в области средств индивидуализации юридических лиц; международные организации, действующие в сфере индивидуализации предприятий, товаров, работ и услуг; российские государственные организации и учреждения, действующие в сфере средств индивидуализации предприятий, товаров, работ и услуг; правовой статус автора (соавтора) произведения, правообладателя, пользователя, потребителя; права на произведение работодателя автора; особенности правового статуса государства как обладателя исключительного права на произведение; систему коллективной защиты прав авторов и правообладателей; понятие патентного права в объективном и субъективном смыслах; источники патентного права; объекты и субъекты патентного права и их правовой режим;

уметь: определять применимые к ситуации международно-правовые и внутригосударственные нормы в сфере индивидуализации предприятий, товаров, работ и услуг; квалифицированно толковать международные документы и национальное законодательство в данной сфере; проводить разграничения между субъектами авторского права; проводить разграничение между аккредитованной организацией и иными организациями по управлению авторскими правами на коллективной основе; применять нормативные правовые акты в сфере патентных правоотношений;

владеть: навыками реализации норм международного и внутригосударственного права в сфере средств индивидуализации предприятий, товаров, работ и услуг; навыками

выявления нарушений норм международного и внутригосударственного права в сфере средств индивидуализации предприятий, товаров, работ и услуг; навыками применения норм гражданского законодательства относительно условий патентоспособности изобретений, полезных моделей и промышленных образцов; навыками идентификации субъектов авторских правоотношений; навыками разграничения соавторов с авторами составных произведений.

К теме «Понятие и виды обязательств. Исполнение, изменение и прекращение обязательств»:

Одной из разновидностей гражданских правоотношений являются обязательственные правоотношения. Это наиболее многообразный и распространенный вид гражданских правоотношений. Легальное определение дано в ст. 307 ГК РФ: обязательство – гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, оказать услугу, внести вклад в совместную деятельность, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор вправе требовать от должника исполнения его обязанности.

В форму обязательства облекаются, прежде всего, отношения экономического характера: по отчуждению имущества (купля-продажа), по выполнению работ (подряд), по оказанию услуг (хранение, экспедиция, перевозка) и т.п. Использование правовой формы обязательств не ограничивается сферой экономического оборота. К обязательственным отношениям относятся также отношения, возникающие в связи с передачей имущества в пользование (аренда, жилищный найм и др.), связанные с созданием и использованием результатов интеллектуальной деятельности (авторский договор, лицензионный договор и т.п.), вследствие причинения вреда (правонарушений) или иных противоправных действий (неосновательное обогащение).

Следует особо обратить внимание студентов на то, что разнообразные по характеру и целевому назначению отношения обязательств обладают специфическими особенностями, которые выделяют их из всего разнообразия отношений и позволяют рассматривать их отдельным видом гражданско-правовых отношений. Обязательственные правоотношения имеют следующие особенности:

1) обязательственными отношениями являются только имущественные отношения. Обязательство, с точки зрения его экономического содержания, опосредует перемещение имущества (включая имущественные права), и иных результатов деятельности (работ, услуг) и, тем самым, выражает единство имущественного оборота и динамику имущественных отношений, поэтому они являются отношениями экономического оборота. Если правоотношения собственности фиксируют статику – присвоенность материальных благ определенному субъекту, то обязательство по своему экономическому содержанию выступает как способ перемещения уже присвоенного имущества. Право собственности является предпосылкой и результатом конкретных обязательственных отношений;

2) обязательство - это относительное правоотношение. Оно имеет строго определенный субъектный состав, как на управомоченной, так и на обязанной стороне, поскольку передача имущества, выполнение работ или оказание услуг осуществляется в отношении строго определенных лиц, а не всех третьих лиц, как это имеет место в праве собственности;

3) реализация субъективного права в обязательстве возможна при совершении конкретным лицом действий, составляющих его обязанность. Это отличает обязательственные правоотношения от вещных правоотношений, где собственник, арендатор, сервитутарий или т.п. осуществляют свои правомочия (владеют, пользуются и распоряжаются имуществом) без участия обязанных лиц. Удовлетворение интересов управомоченного лица в обязательственном правоотношении обеспечивается

предоставленным ему правом требовать от обязанного лица совершения определенного действия. Именно поэтому субъективное право в обязательственном правоотношении называется требованием, а обязанность – долгом, управомоченное лицо кредитором, а обязанное – должником.

Обязательственные отношения должника и кредитора урегулированы обязательственным правом. Регулированию этих отношений посвящены разделы III и IV ГК РФ, содержащих более 700 статей. Кроме норм гражданского права, юридическое нормирование отдельных видов обязательственных правоотношений осуществляется и другими кодифицированными нормативными актами: кодексами и транспортными уставами. Отдельные вопросы договорных и внедоговорных обязательств могут регулироваться специальными федеральными законами, также возможно применение подзаконных актов (в случаях, прямо указанных в ГК РФ).

Термин обязательственное право употребляется в двух аспектах – субъективном и объективном. Обязательственное право в субъективном смысле – это права кредитора и обязанности должника в конкретном обязательстве. Обязательственное право в объективном смысле представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих все обязательственные правоотношения. Эта совокупность правовых норм образует подотрасль гражданского права. Как любая подотрасль она состоит из общей (первая часть ГК РФ) и особенной части (вторая часть ГК РФ). Общая часть содержит нормы, определяющие понятие обязательства, основания его возникновения, исполнения, обеспечения и ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств. Особенная часть посвящена институтам, регламентирующим отдельные виды обязательств, а также нормам права, регламентирующим обязательства, возникающие из причинения вреда и неосновательного обогащения.

Нормы, регулирующие особенности отдельных видов обязательств, излагаются в ГК РФ в соответствии с классификацией обязательств – все нормы объединены по типам, группам, видам и подвидам обязательств, т.е. систематизированы.

Особо следует подчеркнуть, что обязательственное право, как подотрасль, является самой большой по объему, самой сложной по структуре и содержанию по сравнению с другими подотраслями гражданского права. Наибольший объем норм ГК РФ посвящен отдельным обязательствам (их 645), и из них большая часть относится к договорным обязательствам.

Таким образом, значение обязательственного права состоит в том, что оно определяет те формы и правила, в которых должно осуществляться перемещение материальных благ в сфере экономического оборота.

При ознакомлении со структурой обязательственного правоотношения важно понимать, что как и любое гражданское правоотношение, оно состоит из субъектов, объектов и содержания. Субъектами (участниками) обязательственного правоотношения могут выступать физические и юридические лица, государственные и муниципальные образования. Непосредственными участниками обязательства являются должник и кредитор. Должник – это обязанная сторона, а его обязанность называется долгом. Кредитор – управомоченная сторона, его право называется правом требования. В обязательственных правоотношениях могут участвовать два и более лиц. Однако, являясь сторонами обязательства, они могут выступать или в качестве кредитора (по дореволюционному законодательству – верителя), или в роли должника. Наряду с этим, в большинстве обязательств каждый из участников является одновременно и должником, и кредитором. В некоторых обязательствах, кроме должника и кредитора, возможно появление третьего лица, которое является стороной обязательственного правоотношения.

В гражданском законодательстве выделяют обязательственные правоотношения, в которых на стороне должника и кредитора могут выступать не одно, а несколько лиц. Их называют обязательства с множественностью лиц. Различают несколько видов множественности лиц в обязательствах: 1) активная – несколько лиц на стороне кредитора; 2) пассивная – несколько лиц на стороне должника; 3) смешанная – по

несколько лиц на стороне кредитора и должника. Множественность лиц может существовать с возникновением обязательства, либо появиться позднее.

Объектами обязательственных правоотношений являются определенные действия должника (по передаче денег, имущества, вещей, выполнение работ, оказание услуг и т.д.) или воздержание от определенных действий. Объект обязательственных правоотношений не следует путать с предметом этих отношений. Предметами, в отношении которых совершаются или не совершаются определенные действия должника в обязательственных отношениях, являются: имущество (вещи, ценные бумаги, имущественные права) и результаты деятельности (работы, услуги, результаты интеллектуальной деятельности и исключительные права на них), в связи с созданием, передачей и использованием которых складываются гражданские правоотношения. Обязательства могут иметь как один (кредитное обязательство – деньги), так и несколько предметов (подряд – деньги и вещь, изготовленная подрядчиком). Поскольку обязательства опосредуют передачу имущества, имущественные права могут быть предметами обязательственных отношений при условии их не связанности с личностью правообладателя (права на алименты, возмещение вреда жизни или здоровью и т.п.). Имущественные права являются объектами цессии, некоторых залоговых обязательств и др. Результаты деятельности как предметы рассматриваемых отношений можно условно разделить на два вида: результаты материальной и интеллектуальной деятельности. К первым относятся результаты выполнения работ и оказания услуг, а ко вторым – творческой деятельности и исключительные права на них.

Содержанием обязательственных правоотношений являются субъективные права кредитора и обязанности должника по выполнению обязательства. Права и обязанности сторон обязательства называют субъективным обязательственным правом. Осуществление субъективного обязательственного права кредитором возможно, как правило, лишь в случае совершения должником действий, составляющих его обязанность, т.е. только при непосредственном участии должника. Это является отличительной чертой субъективного обязательственного права от субъективного вещного права, обладатель которого может осуществить его без участия и содействия других лиц.

Обязательственные правоотношения, как и любые другие гражданские правоотношения, возникают вследствие наступления определенных юридических фактов или их совокупности (юридического состава), с которыми закон связывает установление прав и обязанностей лиц.

Далее, важно ознакомиться с видами оснований возникновения обязательственных правоотношений: сделки односторонние, двухсторонние, многосторонние (договоры); акты государственных органов и органов местного самоуправления (например, ордер на квартиру обязывает РЭУ-ДЭЗ заключить договор жилищного найма); причинение вреда – неправомерные действия (деликты) или бездействие; неосновательное обогащение – незаконное приобретение имущества за счет другого лица; иные действия лиц (предотвращение вреда личности или имуществу другого лица); события; судебные решения.

Следующее, на что рекомендуется обратить особое внимание студентов, это вопрос, связанный с видами гражданско-правовых обязательств. Они классифицируются по различным основаниям на типы, группы, виды и подвиды. Обязательства, входящие в одну и ту же группу, имеют общие экономические особенности и, как следствие этого, одни принципы правового регулирования. В зависимости от различия в экономическом содержании, обязательства, относящиеся к отдельным группам, делятся на виды. Так, обязательства группы по передаче имущества в собственность делятся на договоры купли-продажи, мены, дарения и др., а договоры по передаче имущества в пользование – на аренду, лизинг, ссуду и др. В свою очередь, обязательства одного вида подразделяются на подвиды. Например, обязательства по купле-продаже делятся на розничную, оптовую, по предварительным заказам, торги, продажа на бирже, на рынке и др.

В зависимости от основания обязательства, они подразделяются на: 1) договорные (в основе основания лежит договор) и 2) внедоговорные (в основе лежит деликт, неосновательное обогащение или другие юридические факты). Они могут разделены на две группы: охранительные обязательства, т.е. имеющие своей основной направленностью защиту интересов субъектов при совершении кем-либо неправомерных действий, и обязательства из односторонних сделок. Такие обязательства возникают в результате совершения правомерных действий только одним субъектом: односторонние сделки, юридические поступки, публичное обещание награды, объявление конкурса, административные акты и др.

В зависимости от характера перемещения материальных благ, соответственно, договорные обязательства можно подразделить на следующие группы: по передаче имущества в собственность; по предоставлению имущества в пользование; по перевозке; по оказанию услуг; по расчетам и кредитованию; по страхованию; по совместной деятельности; смешанные обязательства.

В зависимости от количества лиц, участвующих в обязательстве (их называют обязательствами с множественностью лиц), принято различать: 1) долевые – каждый из должников отвечает только за свои долги. Долевым является любое обязательство с множественностью лиц, если из закона или условия обязательства не следует иное. В свою очередь, долевые обязательства могут быть двух видов: с активной множественностью – каждый из кредиторов имеет право требовать от должника в свою пользу долю, определенную законом или договором и с пассивной множественностью – каждый из нескольких должников обязан исполнить обязательство в своей доле. Доли долга и доли требования считаются равными, если иное не определено законом или договором. Для признания обязательства долевым, предмет обязательства должен быть делимым; 2) солидарные – каждый из должников может исполнить обязательство как в своей части обязательства, так и в целом, с последующим возмещением ему другими должниками своих долей. Солидарные обязательства делятся на три вида: солидарная обязанность – один кредитор и несколько должников. При солидарной обязанности кредитор вправе требовать исполнения обязательства как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, как полностью, так и в какой-либо части. Должник, исполнивший солидарную обязанность за других, имеет право регрессного требования к другим должникам о возмещении ему их долей по обязательству; солидарное требование – один должник и несколько кредиторов. При данном требовании любой из кредиторов вправе требовать от должника исполнения долга в полном объеме; 3) смешанная солидарность - несколько кредиторов и несколько должников. При смешанном солидарном обязательстве применяются правила солидарной обязанности и солидарного требования. Солидарные обязательства возникают из нескольких оснований, как правило, в результате последовательного заключения отдельных договоров между кредиторами и каждым из должников.

Сравнивая солидарные и долевые обязательства, следует отметить, что солидарные обязательства надежнее защищают интересы сторон, чем долевые.

По степени ответственности должника обязательства бывают: 1) основные и субсидиарные (дополнительные) обязательства – в случае неисполнения обязательства основным должником ответственность за исполнение ложится на дополнительного, т.е. на субсидиарного должника.

В зависимости от характера действий должника, различают обязательства: 1) с положительным содержанием – когда должник должен совершить определенные действия, составляющие его обязанность. Они бывают двух видов: простые – должник обязан совершить одно действие, составляющее его обязанность и альтернативные – у должника есть выбор в совершении какого-либо одного действия из нескольких возможных, если иное не предусмотрено договором; 2) с отрицательным содержанием – обязательство, в котором должник обязан воздержаться от каких-либо действий.

По структуре содержания обязательства могут быть: простые (односторонние) – когда у кредитора имеется только право, а у должника только обязанность (например, договор займа) и сложные (двусторонние, взаимные, встречные) – обязательства, в которых каждая сторона наделена и правами, и обязанностями. Необходимо помнить, что каждое сложное обязательство в ходе анализа рассматривается как ряд простых. Так, при купле-продаже продавец обязан передать товар (должник) и вправе требовать уплаты покупной цены (кредитор). Покупатель вправе требовать передачи товара (кредитор) и обязан произвести оплату (должник). Большинство обязательств являются сложными.

В зависимости от степени определенности объекта обязательства, они подразделяются на: однообъектные – должник обязан передать кредитору одну определенную вещь (совокупность вещей), выполнить работу, оказать услугу и т.п.; альтернативные – должник обязан передать по своему выбору и усмотрению одну из двух или более вещей, передать вещь, либо выполнить работу и предать ее результат кредитору, оказать одну из двух или более услуг и т.п.; факультативные – должник обязан передать одну определенную вещь (совокупность вещей), выполнить определенную работу, оказать одну определенную услугу и т.п., но вправе заменить предмет исполнения.

По степени самостоятельности обязательства, они могут быть: главными (основными) и дополнительными (акцессорными) – заключаемые для обеспечения исполнения основного обязательства (задаток, залог и т.п.).

Выделяют также обязательства строго личного характера, в которых не допускается замена сторон (авторский договор на написание сценария, песни, музыки, книги и т.п.).

По правомерности или соответствию закону или соглашению, различают: правомерные обязательства – обязательства, соответствующие закону, иным правовым актам, соглашению сторон и не противоречащие законодательству и противоправные обязательства – обязательства, возникающие из-за недобросовестной конкуренции; обязательства, возникающие в результате неосновательного обогащения (такие обязательства называют кондикционными).

Особенности регрессных обязательств позволяют выделить их в самостоятельную группу в системе обязательств российского гражданского права. Суть регрессных обязательств состоит в том, что определенное обязательство исполняет лицо, не являющееся должником, что предоставляет исполнившему обязательство лицу право требования возмещения произведенного исполнения. Обязательство по такому возмещению называется регрессным, предоставляющим исполнившему обязательство лицу так называемое «право обратного требования». Без исполнения первоначального обязательства за другое лицо регрессное, производное по сути, обязательство возникнуть не может. Юридическим фактом, лежащим в основании регрессного обязательства, являются действия третьего лица по исполнению основного обязательства за должника. Бездействие не может служить основанием возникновения регрессного обязательства. Таким образом, для возникновения регрессного обязательства основное обязательство должно прекратиться исполнением. Параллельное сосуществование основного и регрессного обязательств невозможно. Потому в отношении регрессных обязательств не используется субъективный критерий определения начала течения срока исковой давности, применимый в большинстве случаев. В частности, по общему правилу, течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (п. 1 ст. 200 ГК РФ). Но указанная норма допускает установление изъятий из этого правила, которые могут быть закреплены лишь самим Гражданским кодексом РФ и иными федеральными законами. Частный случай исключения закреплен для регрессных обязательств: течение исковой давности по ним начинается с момента исполнения третьим лицом основного обязательства (п. 3 ст. 200 ГК РФ), что свидетельствует об использовании законодателем объективного критерия для подобных случаев. В регрессном обязательстве должник по основному обязательству является также должником (регрессатом), а кредитором (регредиентом) становится указанное третье лицо.

Следующим вопросом, требующим внимательного ознакомления с ним, является вопрос, связанный с исполнением гражданско-правовых обязательств. Изучение данного вопроса необходимо начать с понятия исполнения обязательства, которое представляет собой осуществление определенных активных действий. Воздержание от действий также составляет содержание обязательства, но оно является лишь дополнением обязанности по совершению активных действий.

Далее, важно разобраться с принципами исполнения обязательств. Обязательства должны исполняться надлежащим образом (принцип надлежащего исполнения) в соответствии с условиями обязательства и требования закона, а при их отсутствии – в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями (ст. 309 ГК РФ). Надлежащим является исполнение, соответствующее условиям обязательства о предмете, сроке, месте, способе и субъектах исполнения. Второй принцип исполнения обязательств, предусмотренный гражданским законодательством, - принцип реального исполнения. Этот принцип сформулирован в ст. 396 ГК РФ. В качестве общего правила он закрепляет обязанность исполнения в натуре - совершение должником именно тех действий, которые составляют содержание обязательства. Встречным признается исполнение обязательства одной из сторон, которое, в соответствии с договором, обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной. Необходимо помнить, что эти два принципа тесно взаимосвязаны между собой. Третий принцип – принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства и одностороннего изменения его условий. Указанный принцип закреплен в ст. 310 ГК РФ. Обязательство должно быть стабильным. По общему правилу, односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, кроме случаев, предусмотренных ГК РФ, другими законами или иными правовыми актами (так, ст. 463 ГК РФ содержит норму, согласно которой, покупатель вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи, если продавец отказывается передать покупателю проданный товар. Однако следует помнить, что иное правило действует при исполнении обязательств, связанных с осуществлением сторонами обязательства предпринимательской деятельности. В этом случае односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются в случаях, предусмотренных не только ГК РФ, другими законами или иными правовыми актами, но также договором. Четвертый принцип – это принцип добросовестности, взаимности и сотрудничества сторон обязательства. Так, п. 3 ст. 307 ГК РФ предусматривает, что при установлении и исполнении обязательства, а также после его прекращения стороны обязаны действовать добросовестно. Таким образом, основной смысл и результат гражданско-правового обязательства – его исполнение, к которому стороны должны взаимно стремиться, оказывая друг другу взаимную поддержку.

Следующее, на что следует обратить особое внимание, - это субъектный состав обязательственного правоотношения. В обязательстве в качестве каждой из его сторон - кредитора или должника - могут участвовать одно или одновременно несколько лиц (п. 1 ст. 308 ГК РФ). В соответствии с объемом прав и обязанностей, принято различать долевые, солидарные и субсидиарные обязательства. Долевые обязательства существуют тогда, когда в обязательстве участвуют несколько кредиторов или несколько должников. Каждый из кредиторов долевого обязательства имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другими (ст. 321 ГК РФ). Солидарные обязательства (от лат. *solidus* – полный, целый), равно как и солидарные требования, возникают в специально предусмотренных законом случаях (в частности, при неделимости предмета обязательства) – договор или сам закон (ст. 322 ГК РФ). Субсидиарные (дополнительные) обязательства могут возникать как в силу закона, так и из договора. Особенность субсидиарных обязательств заключается в характере отношений основного и субсидиарного должника, а также в очередности исполнения перед кредитором. Субсидиарный должник исполняет требование лишь в той его части, в которой оно не исполнено основным должником. Кредитор обязан предъявить требование

об исполнении в первую очередь основному должнику. Примером субсидиарной ответственности может служить ответственность поручителя, если это предусмотрено законом. Как уже было отмечено, к исполнению обязательства применяется правило, по которому исполнение должно быть произведено надлежащим должником надлежащему кредитору. Данное правило имеет исключение, заключающееся в том, что вместо должника и (или) кредитора в исполнении или его принятии может участвовать третье лицо. Участие третьих лиц возможно в случаях возложения (перепоручения) и переадресовки исполнения. Перепоручение исполнения - возложение должником на третье лицо исполнения обязательств (ст. 313 ГК РФ). В случаях перепоручения третье лицо выполняет только фактические действия (например, платит) и не является стороной в обязательстве. В этом случае кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника третьим лицом. Третье лицо, подвергающееся опасности утратить свое право на имущество должника (право аренды, залога или др.), вследствие обращения кредитором взыскания на это имущество, может за свой счет удовлетворить требование кредитора без согласия должника. В этом случае к третьему лицу переходят права кредитора по обязательству. Если для исполнения обязательства необходимо личное участие должника, он не может перепоручить его третьим лицам (п.1 ст. 313 ГК РФ). Так, актер, заключивший контракт об исполнении какой-либо роли, не может перепоручить это третьему лицу. Переадресовка исполнения - право должника, заключающееся в возможности исполнить обязательство как кредитору, так и лицу, указанному кредитором. Должник отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства третьими лицами, на которых было возложено исполнение, если законом не установлено, что ответственность несет являющееся непосредственным исполнителем третье лицо (ст. 403 ГК РФ). Участия третьих лиц в исполнении обязательств не предполагает замены кредитора или должника. Однако такие ситуации возможны и именуют их переменной лиц в обязательстве. Уступка кредитором принадлежащего ему права требовать возможна на основании заключения соответствующего соглашения (в порядке частичного правопреемства), либо закона и именуется заменой кредитора.

Предмет исполнения обязательства - это та вещь, услуга или работа, которая, в силу обязательства, должна быть кредитору передана, оказана, либо выполнена. Требования к предмету определяются в соответствии с условиями договора, законом, а при отсутствии таковых - с обычно предъявляемыми требованиями (предмет должен быть годен для использования, согласно своему предназначению). Законом предусматривается ряд специальных требований в отношении исполнения денежных обязательств. Они должны соответствовать законодательству Российской Федерации о валютном регулировании - выражены в рублях (п. 1 ст. 317 ГК РФ). В денежном обязательстве может быть предусмотрено, что оно подлежит оплате в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте, или в условных денежных единицах (эю, «специальных правах заимствования» и др.). В этом случае подлежащая уплате в рублях сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законом или соглашением сторон (п. 2 ст. 317 ГК РФ). Использование иностранной валюты, а также платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов на территории РФ по обязательствам допускается в случаях, предусмотренных законом о валютном контроле, и в порядке, установленном Центральным банком России. Сумма, выплачиваемая по денежному обязательству непосредственно на содержание гражданина: в возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью, по договору пожизненного содержания и в других случаях - с увеличением установленного законом минимального размера оплаты труда пропорционально увеличивается (ст. 318 ГК РФ). Сумма произведенного платежа, недостаточная для исполнения денежного обязательства полностью, при отсутствии иного соглашения погашает, прежде всего, издержки кредитора по получению исполнения, затем - проценты, а в оставшейся части - основную сумму долга (ст. 319 ГК РФ).

Для альтернативных обязательств также существует ряд специальных правил. Альтернативными признаются обязательства, в которых существует несколько предметов, а передача любого из указанных предметов является надлежащим исполнением обязательства. Должнику, обязанному передать кредитору одно или другое имущество, либо совершить одно из двух или нескольких действий, принадлежит право выбора, если из закона, иных правовых актов или условий обязательства не вытекает иное. Если один из предметов исполнения в альтернативном обязательстве гибнет, а выбор управомоченного лица остановлен именно на этом предмете, обязательство прекращается по причине невозможности исполнения. Факультативными называют обязательства, имеющие один предмет исполнения, который может быть заменен должником на другой заранее оговоренный предмет. В отличие от альтернативного обязательства, в факультативном гибель его предмета влечет прекращение обязательства.

Способ исполнения обязательства - порядок совершения должником действий по исполнению обязательства. Способ исполнения определяется сторонами при возникновении обязательства. Если же он не был определен, кредитор вправе не принимать исполнения обязательства по частям (ст. 311 ГК РФ).

Согласно ст. 327 ГК РФ, должник вправе внести причитающиеся с него деньги или ценные бумаги в депозит нотариуса, а в случаях, установленных законом, в депозит суда, - если обязательство не может быть исполнено должником вследствие: отсутствия кредитора или лица, уполномоченного им принять исполнение, в месте, где обязательство должно быть исполнено; недееспособности кредитора и отсутствия у него представителя; очевидного отсутствия определенности по поводу того, кто является кредитором по обязательству, в частности, в связи со спором по этому поводу между кредитором и другими лицами; уклонения кредитора от принятия исполнения или иной просрочки с его стороны. Внесение денежной суммы или ценных бумаг в депозит нотариуса или суда считается исполнением обязательства. Нотариус или суд, в депозит которого внесены деньги или ценные бумаги, извещает об этом кредитора.

Место исполнения - это место, где должно быть произведено исполнение. Как правило, оно определяется в самом обязательстве. Если же при заключении договора место исполнения не было определено, то применяются следующие правила, предусмотренные ст. 316 ГК РФ:

- по обязательству передать земельный участок, здание, сооружение или другое недвижимое имущество - в месте нахождения такого имущества;
- по обязательству передать товар или иное имущество, предусматривающему его перевозку, - в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;
- по другим обязательствам предпринимателя передать, товар или иное имущество - в месте изготовления или хранения имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства;
- по денежному обязательству об уплате наличных денег - в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства или, если кредитором является юридическое лицо, в месте его нахождения в момент возникновения обязательства;
- по денежному обязательству об уплате безналичных денежных средств - в месте нахождения банка (его филиала, подразделения), обслуживающего кредитора, если иное не предусмотрено законом;
- по всем другим обязательствам - в месте жительства должника или, если должником является юридическое лицо, в месте его нахождения.

Срок исполнения обязательств определяется законом, основанием возникновения обязательства или его существом. Различаются обязательства с определенным сроком, позволяющие установить период времени, в течение которого они должны быть исполнены, и обязательства, не предусматривающие срок исполнения. Для последних из указанных выше обязательств существуют разумные сроки исполнения. Разумным сроком называется период времени, обычно необходимый для совершения действий, предусмотренных обязательством. Для обязательств, которые должны быть исполнены в

пределах достаточно продолжительного периода времени, важны и промежуточные сроки исполнения. Обязательство должно быть исполнено в сроки, предусмотренные договором и законом. Досрочное исполнение - право должника, если иное не предусмотрено законодательством, условиями обязательства или не вытекает из его существа. Нарушение установленных сроков исполнения обязательств - просрочка. Просрочка может быть допущена как должником, так и кредитором. Должник, просрочивший исполнение, отвечает перед кредитором за убытки, причиненные просрочкой, и за последствия случайно наступившей во время просрочки невозможности исполнения. Если вследствие просрочки должника исполнение утратило интерес для кредитора, он может отказаться от принятия исполнения и требовать возмещения убытков. Должник не считается просрочившим, пока обязательство не может быть исполнено вследствие просрочки кредитора (ст. 405 ГК РФ). Кредитор считается просрочившим, если он отказался принять предложенное должником надлежащее исполнение или не совершил действий, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором, либо вытекающих из обычаев или из существа обязательства, до совершения которых должник не мог исполнить своего обязательства. Просрочка кредитора дает должнику право на возмещение причиненных просрочкой убытков, если кредитор не докажет, что просрочка произошла по обстоятельствам, за которые ни он сам, ни те лица, на которых в силу закона, иных правовых актов или поручения кредитора было возложено принятие исполнения, не отвечают (ст. 406 ГК РФ). Кредитор считается просрочившим если, принимая исполнение, не выдал по требованию должника расписку в получении исполнения полностью или в соответствующей части (п. 2 ст. 408 ГК РФ). По денежному обязательству должник не обязан платить проценты за время просрочки кредитора.

Следующий вопрос, на который следует обратить внимание, это вопрос, связанный с изменением обязательства. Основания изменения обязательств предусмотрены ГК РФ, другими законами и правовыми актами или договором, а также по соглашению сторон, которое совершается в той же форме, что и само обязательство. Обязательство может быть изменено и по требованию одной из его сторон, если это предусмотрено договором, заключенным сторонами. В одностороннем порядке обязательство изменяется и в случаях, когда одна из сторон обязательства допустила существенное нарушение своих обязанностей. Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (п. 2 ст. 450 ГК РФ). По требованию одной из сторон договор может быть изменен по решению суда. Изменение обязательств может произойти и при существенном изменении обстоятельств. В соответствии с п. 1 ст. 451 ГК РФ, изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменялись настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

Завершение изучения данной темы рекомендуется рассмотрением вопроса, связанного с прекращением гражданского-правового обязательства. Под прекращением обязательства следует понимать погашение прав и обязанностей его участников, которые составляют содержание обязательства. Значение прекращения обязательства состоит в том, что оно завершает существование обязательства. Для прекращения обязательства необходимо наличие определенного основания, т.е. юридического факта, с наступлением которого договор или закон связывают прекращение данного обязательства (ст. 407 ГК РФ). Эти юридические факты могут являться сделками как односторонними, так и двусторонними, а некоторые вообще не являться сделками (например, совпадение в одном лице должника и кредитора). Основания, по которым прекращаются обязательства, предусмотрены законами, иными правовыми актами или договорами. В Гражданском кодексе РФ предусмотрены следующие основания прекращения обязательств: прекращение обязательств надлежащим исполнением; прекращение обязательства отступным; прекращение обязательства зачетом; прекращение обязательства совпадением

должника и кредитора в одном лице; прекращение обязательства новацией; прекращение обязательства прощением долга; прекращение обязательства невозможностью исполнения; прекращение обязательства на основании акта органа государственной власти или органа местного самоуправления; прекращение обязательства смертью гражданина; прекращение обязательства ликвидацией юридического лица. Студентам необходимо внимательно ознакомиться с каждым из представленных способов прекращения гражданско-правовых обязательств, используя для этого главу 26 Гражданского кодекса РФ.

Кроме того, рекомендуется также ознакомиться с основными положениями Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 г. № 54 «О некоторых вопросах применения положений главы 24 ГК РФ о перемене лиц в обязательстве на основании сделки»; Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26.01.2010 г. № 1 «О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина»; Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.11.2016 г. № 54 «О некоторых вопросах применения общих положений ГК РФ об обязательствах и их исполнении»; Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 г. № 7 «О применении судами некоторых положений ГК РФ об ответственности за нарушение обязательств».

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие гражданско-правового обязательства и его особенности; структуру и содержание; основные виды обязательств; принципы исполнения обязательства; основания изменения и прекращения гражданско-правового обязательства;

уметь: проводить сравнительно-правовую характеристику обязательственных и вещных правоотношений; различать долевые, солидарные, субсидиарные, регрессные и другие виды обязательств;

владеть: навыками определения порядка перехода прав кредитора к другому лицу по сделке (цессия) и на основании закона (наследование, суброгация и т.п.), а также навыками трактовки исполнения гражданско-правовых обязательств по частям, надлежащим лицом, третьим лицом, в надлежащий срок, в надлежащем месте и других критериев и способов надлежащего исполнения гражданско-правовых обязательств.

К теме «Обеспечение исполнения обязательств»:

Способы обеспечения исполнения обязательств исторически возникли как естественная необходимость повышенной гарантированности прав и интересов участников обязательственных правоотношений. Поскольку кредитор заинтересован в надлежащем исполнении обязательств должником, в ГК РФ предусмотрены соответствующие меры – неустойка, залог, удержание вещи должника, поручительство, независимая гарантия, задаток, обеспечительный платеж. Обязательства могут обеспечиваться и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Избранный сторонами способ обеспечения исполнения следует предусмотреть в основном обязательстве, либо в дополнительном (специальном) соглашении. По общему правилу, обеспечительное обязательство носит акцессорный (дополнительный) характер: прекращение, либо недействительность основного обязательства влечет прекращение (недействительность) обеспечительного – ст. 384 ГК РФ; при переходе прав кредитора по основному обязательству к другому лицу обеспечительное обязательство следует судьбе основного – ст. 352, 367 ГК РФ. Однако следует иметь в виду, что названные моменты не характерны для независимой гарантии.

Таким образом, обеспечение исполнения обязательств - это использование установленных законом или договором обеспечительных мер имущественного характера, стимулирующих должника к исполнению обязательства и (или) иных образом

гарантирующих защиту имущественного интереса кредитора в случае неисправности должника.

Основными функциями способов обеспечения исполнения обязательств являются: 1) стимулирующая – способы обеспечения исполнения обязательств побуждают должника к должному поведению под страхом наступления невыгодных последствий; 2) компенсационная – они призваны компенсировать (предотвратить) негативные последствия при нарушении должником условий обязательства. Способы обеспечения исполнения обязательств могут также иметь и иные функции: например, с помощью задатка подтверждается факт заключения договора.

Способы обеспечения исполнения обязательств принято разделять на две группы: личные и реальные (вещные). Личные способы обеспечения исполнения обязательства подразумевают обращения притязания кредитора к обособленному заранее имуществу конкретной личности – должника или третьего лица. К личным способам относятся: неустойка, поручительство, независимая гарантия. Реальные (от лат. «res» - «вещь») или вещные способы предполагают возможность удовлетворения интересов кредитора за счет заранее обособленного, определенного имущества должника или третьих лиц. Реальными (вещными) способами обеспечения исполнения обязательств признаются: залог, задаток, удержание.

Далее рекомендуется перейти к изучению конкретных обеспечительных мер, предусмотренных действующим гражданским законодательством.

Неустойка – определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения (в частности, при просрочке исполнения). Неустойка может быть законной и договорной. Законная неустойка – это неустойка, предусмотренная законом. Неустойка, установленная императивной нормой, подлежит обязательному применению; содержащаяся в диспозитивной норме неустойка применяется в указанном законом размере, если стороны не предусмотрели в договоре иной размер неустойки. Размер законной неустойки может быть увеличен сторонами (если это не запрещено законом). Уменьшить размер законной неустойки может суд, если ее взыскание несоразмерно последствиям конкретного нарушения. Договорная неустойка устанавливается соглашением сторон, определяющих ее размер, условия применения, порядок исчисления – в виде процентов от всей суммы договорного обязательства; от его неисполненной части; в кратном отношении к сумме неисполненного или ненадлежаще исполненного обязательства; в твердой денежной сумме. Неустойка взыскивается в виде штрафа или пени. Штраф – единовременно взыскиваемая сумма в виде определенного процента от суммы обязательства или в твердом размере. Пеня – сумма, исчисляемая за каждый день просрочки исполнения, также в твердой сумме или в процентном отношении от суммы обязательства; пеня представляет собой делящуюся неустойку. Неустойка удобна для кредитора, т.к. законом, либо договором заранее установлено, за какие нарушения и в каком размере подлежит взысканию неустойка, при этом кредитор не должен доказывать размер причиненных убытков и их наличие, однако при отсутствии у должника на счете денежных средств, кредитор не получит и неустойку. Должник обосновывает незначительность либо отсутствие убытков – чтобы суд уменьшил размер неустойки (ст. 333 ГК РФ).

Неустойка – одна из форм гражданской ответственности, поэтому ее взыскание требует наличия состава правонарушения (п. 2 ст. 330 ГК РФ). Основание взыскания и неустойки и убытков – ненадлежащее исполнение, либо неисполнение обязательства должником, поэтому выделяют четыре вида неустойки по соотношению со взысканием убытков (ст. 394 ГК РФ): зачетная, штрафная, исключительная, альтернативная. Зачетная неустойка позволяет кредитору требовать от должника, наряду со взысканием неустойки, возмещения причиненных убытков – но не в полной сумме, а лишь в части, не покрываемой неустойкой. Неустойка засчитывается в размер убытков – отсюда ее название. Обычно применяется зачетная неустойка (ч. 1 п. 1 ст. 394 ГК РФ), так как остальные виды неустоек подлежат применению, если прямо предусмотрены законом или

договором (ч. 2 п. 1 ст. 394 ГК РФ). При штрафной неустойке убытки взыскиваются в полном объеме без учета неустойки. При исключительной неустойке взысканию подлежит только сама неустойка; убытки, независимо от размера, возмещению не подлежат. При альтернативной неустойке кредитор предоставляется возможность по своему выбору требовать либо только уплаты неустойки, либо возмещения убытков. Наиболее распространена зачетная неустойка, наименее – альтернативная.

Следует иметь в виду, что при определении размера неустойки в договоре стороны не связаны ограничениями, но чрезмерные суммы неустойки могут быть уменьшены судом (ст. 333 ГК РФ). Законодатель напрямую не связывает право суда на уменьшение неустойки с размером убытков, причиненных кредитором нарушением должником договорного обязательства (так было в ГК РСФСР 1964 г.): критерием уменьшения неустойки служит ее соразмерность последствиям допущенного должником нарушения. Поскольку произвольное уменьшение судом размера договорной неустойки неприемлемо, в Постановлении Пленума ВАС РФ от 22.12.2011 г. № 81 «О некоторых вопросах применения статьи 333 ГК РФ» судам разъяснено, что неустойка может быть снижена судом на основании ст. 333 ГК РФ только при наличии заявления ответчика, который должен доказать, что размер убытков кредитора, которые возникли вследствие нарушения обязательства должником, значительно ниже начисленной неустойки. Иные доводы ответчика (о невозможности исполнения обязательства вследствие тяжелого финансового положения; о неисполнении обязательств контрагентами; о наличии задолженности перед другими кредиторами; о не поступлении денежных средств из бюджета; о добровольном погашении долга на день рассмотрения спора и т.п.), не могут служить основанием для снижения неустойки (п. 1). Заявление ответчика о явной несоразмерности неустойки последствиям нарушения обязательства может быть сделано при рассмотрении судом дела по первой инстанции. Общий ориентир допустимого снижения размера неустойки – двукратная учетная ставка Банка России в период нарушения обязательства. Однако, если доказано, что средний размер платы по краткосрочным кредитам, выдаваемым кредитными организациями субъектам предпринимательской деятельности в месте нахождения должника в период нарушения им обязательства, ниже двукратной учетной ставки Банка России, допустимо снижение судом неустойки, при этом присужденная денежная сумма не может быть меньше той, которая была бы начислена на сумму долга, исходя из однократной учетной ставки Банка России (п. 2). Для суда кассационной инстанции исключено снижение или увеличение размера неустойки, но суд кассационной инстанции по жалобе кредитора может довысказать неустойку, если она была снижена судом по собственной инициативе в отсутствие заявления, сделанного ответчиком при рассмотрении дела по правилам суда первой инстанции, либо ниже однократной учетной ставки Банка России, – ввиду неправильного применения судом нормы ст. 333 ГК РФ (п. 3). Особое внимание студентов следует обратить на нововведение в гражданском законодательстве: если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку, но положения ст. 333 ГК РФ уточнены: 1) снижение неустойки по инициативе суда исключено, если обязательство нарушено лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность; такое снижение возможно только по заявлению должника. В отношении остальных лиц суд может уменьшить неустойку по собственной инициативе. При этом уменьшение договорной неустойки допускается в исключительных случаях, если доказано, что ее взыскание в предусмотренном договором размере может привести к получению кредитором необоснованной выгоды; 2) правила ст. 333 ГК РФ не затрагивают право должника на уменьшение размера его ответственности при наличии вины кредитора (ст. 404 ГК РФ) и право кредитора на возмещение убытков в случаях, предусмотренных статьей 394 ГК РФ.

Следующий способ исполнения обязательств – это залог, представляющий собой институт, при котором кредитор предоставляется вещный интерес в имуществе должника, позволяющий получить при продаже вещи определенную часть ее ценности.

Особенность залога состоит в том, что должник остается собственником имущества. Основаниями возникновения права залога может быть не только договор, но и закон (при наличии в законе указаний на: а) юридические факты, при наличии которых автоматически, в силу закона, возникает право залога; б) предмет залога; в) обеспечиваемое залогом обязательство).

Регулирование залоговых отношений, в первую очередь, осуществляется ГК РФ: выделены общие положения о залоге (ст. ст. 334 - 356) и правила об отдельных видах залога (ст. ст. 357 - 358.17), которые являются специальными нормами. В новой редакции ст. 334 ГК РФ закреплено, что к залому недвижимого имущества (ипотеке) применяются правила ГК РФ о вещных правах, а в части, не урегулированной ими и законом об ипотеке, общие положения о залоге (абз. 2 п. 4). Следует иметь в виду, что определение залога и его суть изменения ГК РФ не затронули. Согласно ст. 334 ГК РФ, залог – способ обеспечения исполнения обязательства, при котором залогодержатель (кредитор по обеспечиваемому обязательству) имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения основного обязательства должником получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами: если залогодатель является должником по двум или более обязательствам и не исполнил их, то за счет заложенного имущества удовлетворяются интересы, прежде всего, кредитора-залогодержателя. В случае неисполнения должником (залогодателем) обязательства заложенная вещь реализуется (как правило – с торгов), а полученные средства передаются залогодержателю). При этом: 1) если вырученной суммы недостаточно, требования залогодержателя в непогашенной части долга удовлетворяются за счет другого имущества должника без каких-либо преимуществ перед иными кредиторами; 2) если сумма от реализации заложенного имущества больше чем сумма долга, разница передается залогодателю. Отказ залогодателя от получения такой разницы, в том числе, обремененный в форму соглашения залогодержателя и залогодателя, ничтожен.

Получить заложенную вещь в натуре в случае ненадлежащего исполнения обязательства залогодержатель может только в случаях, предусмотренных законом (п.1 ст. 334 ГК РФ).

По общему правилу: 1) право залога есть право на чужое имущество, которое следует за вещью (переход прав на заложенное имущество от залогодателя к другому лицу, по общему правилу, не прекращает залоговых отношений); 2) залог произведен и зависим от основного обязательства: при прекращении основного обязательства прекращается и право залога. С внесением изменений в ГК РФ залогодержатель может получить удовлетворение также за счет доходов от использования заложенного имущества третьими лицами. Так, если предметом залога является недвижимое имущество, и оно сдано в аренду, залогодержатель (кредитор) может удовлетворить свои требования за счет причитающейся залогодателю (должнику) арендной платы. Исключительность этого нововведения в том, что залоговое правоотношение, как отношение обязательственное, не должно обременять третьих лиц. Однако теперь третье лицо обязано исполнить требование залогодержателя: взыскание обращается на доходы, которые третье лицо должно выплатить залогодателю. За счет заложенного имущества удовлетворяются все те требования, которые кредитор (залогодержатель) вправе предъявить к должнику по основному (обеспеченному залогом) обязательству, и, кроме того, подлежат взысканию расходы по получению соответствующих сумм (судебные издержки, расходы на проведение публичных торгов и т.п.) – ст. 337 ГК РФ. Однако договором о залоге можно предусмотреть, что залогом обеспечивается только сумма основного долга, но не процентов или основного долга и процентов, штрафов и т.д.

Далее внимание студентов должно быть обращено на субъектный состав залоговых правоотношений. Как и ранее, передать имущество в залог может любое лицо, обладающее полномочием распоряжения. Залогодателем может быть как должник, так и третье лицо (абз. 1 п. 1 ст. 335 ГК РФ). Залогодатель, если он не является должником по обеспечиваемому обязательству, обладает такими же правами, как и

поручитель. Созалогодержатели образуют множественность лиц на стороне залогодержателя и выступают в качестве кредиторов (как солидарных, так и долевых) по отношению к залогодателю. Передавать имущество в залог может, в первую очередь, собственник. Лицо, имеющее иное вещное право, может передавать вещь в залог в случаях, предусмотренных гражданским законодательством (абз. 1 п. 2 ст. 335 ГК РФ). Если имущество было передано неуправомоченным залогодателем, возникает вопрос о защите добросовестного залогодержателя: им считается субъект, который не знал и не должен был знать о том, что залогодатель неуправомочен на передачу имущества в залог. В отношении добросовестного залогодержателя собственник предмета залога обладает такими же правами и обязанностями, как будто он сам заключил договор залога. Поскольку с изменениями в ГК РФ фигуры добросовестного приобретателя не появилось (в отличие от добросовестного залогодержателя), возобладала позиция Верховного Суда РФ: залогодержатель вправе обратиться с иском о взыскании на предмет залога в случае нарушения залогодателем правил о распоряжении заложенным имуществом (п. 2 ст. 346), поскольку такое основание к прекращению залога, как приобретение заложенного имущества лицом, которое не знало о его обременении залогом, в ГК РФ нет. Права нового приобретателя могут быть защищены путем возмещения ему продавцом причиненных изъятием товара убытков (Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 17 февраля 2011 г. № 10 «О некоторых вопросах применения законодательства о залоге»).

Предметом залога является имущество, в том числе, вещи и имущественные права. Закон запрещает передавать в залог имущество, на которое не допускается обращение взыскания, требования, неразрывно связанные с личностью кредитора, в частности, требования об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и иные права, уступка которых другому лицу запрещена законом (п. 1 ст. 336 ГК РФ). В законе может содержаться и прямой запрет на передачу в залог определенного имущества. Кроме того, договором залога или законом может быть предусмотрен залог имущества, которое залогодатель приобретет в будущем (п. 2 ст. 336 ГК РФ). Важно, при этом, помнить, что отсутствие государственной регистрации недвижимого имущества, которое залогодатель приобретет в будущем, не является препятствием к заключению договора при условии индивидуализации предмета залога (например, указано местонахождение возводимой недвижимости, ориентировочная площадь будущего здания, иные характеристики недвижимости в соответствии с проектной документацией). Предметом залога может быть также право, которое возникнет в будущем из существующего или будущего обязательства (п. 2 ст. 358.1 ГК РФ). Среди возможных предметов залога указаны имущественные права, т.е. права на конкретные материальные блага. Возможен залог исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации. Необходимо обратить внимание студентов на то, что предметом залога может быть только такое имущество, которое имеет стоимостную оценку. Тем не менее, оценка предмета залога с 1 июля 2014 г. не является существенным условием договора залога и производится по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законом, при этом, определение стоимости предмета залога по соглашению сторон закон не связывает с рыночной стоимостью, действительной стоимостью, разумной стоимостью, эквивалентной стоимостью, реальной стоимостью и т.д. С 1 января 2015 г. применяются положения Гражданского кодекса РФ о возможности описания в договоре залога предмета залога путем указания на все имущество залогодателя, определенную часть его имущества, либо на имущество определенного рода или вида (абз. 2 п. 2 ст. 339 ГК РФ). Это правило касается договоров, залогодателем по которым является лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность.

Далее, рекомендуется рассмотреть вопрос, связанный с существенными условиями договора залога и его формой. Чтобы договор залога считался заключенным, необходимо достичь соглашения по всем существенным условиям договора. Существенными условиями договора о залоге являются: предмет залога, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. В договорах залога, в которых

залогодателем выступает субъект предпринимательской деятельности, с 1.07.2014 г. обязательство может быть не конкретизировано, а описано способом, который позволяет определить обязательство на момент обращения взыскания. Пример – указание всех договоров, где в качестве залогодателя и залогодержателя выступают определенные лица. Условие о том, у кого из сторон договора будет находиться заложенное имущество, с 1.07.2014 г. не является существенным и регулируется в ст. 338 ГК РФ: заложенное имущество остается у залогодателя, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором. Кроме названных, существенными условиями договора о залоге являются все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Договор о залоге во всех случаях должен быть заключен в письменной форме (обычно в простой письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами). Договор о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен, также подлежит нотариальному удостоверению. Если стороны своим соглашением определили, что тот или иной договор должен быть совершен в нотариальной форме, то и договор о залоге, обеспечивающий соответствующее обязательство, должен быть нотариально удостоверен. Введение специального правила о государственной регистрации залога основано на общих правилах о государственной регистрации прав на имущество. Залог возникает с момента такой регистрации: 1) если права, закрепляющие принадлежность имущества определенному лицу, подлежат государственной регистрации ограниченной ответственностью (статья 358.15).

Следующий способ обеспечения обязательств – право удержания (*jus retentionis*) - институт древнего происхождения. Он был известен в римском праве, применялся и применяется во многих правовых системах. Данный способ, как способ обеспечения исполнения обязательств, принципиально отличен от неустойки, залога, поручительства, задатка и независимой гарантии. Удержание обеспечивает исполнение обязательств должником не посредством сделки (договора), а посредством фактических действий.

Кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику, либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с ней издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено. Удержанием вещи могут обеспечиваться также требования, хотя и не связанные с оплатой вещи или возмещением издержек на нее и связанных с ней других убытков, но возникшие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели (п. 1 ст. 359 ГК РФ). Иными словами, удержание – это отказ кредитора передать должнику принадлежащую ему (должнику) вещь. Удержание вещи должника может предусматриваться законом (законное удержание) или вытекать из договора (договорное удержание).

Функции права удержания сводятся к решению двух задач: а) обеспечение и стимулирование надлежащего исполнения должником соответствующего денежного обязательства; б) компенсация денежных требований кредитора (ретентора) из стоимости удерживаемой вещи в объеме и порядке, предусмотренных для удовлетворения требований, обеспеченных залогом (ст. 360 ГК РФ). Право удержания сохраняется при переходе права на удерживаемую вещь к третьим лицам.

По содержанию функций, определенных действующим законодательством, право удержания можно подразделить на два вида: 1) общегражданское, используемое для обеспечения исполнения обязательств, субъектами которых могут быть как предприниматели, так и лица, не являющиеся таковыми; 2) торговое (предпринимательское), применяемое с целью обеспечения исполнения обязательств, обе стороны (участники) которых действуют как предприниматели. Основаниями возникновения общегражданского права удержания являются: неисполнение должником в срок обязательства по оплате вещи; неисполнение должником в срок обязательства по

возмещению издержек и других убытков (ч. 1 п. 1 ст. 359 ГК РФ).

Сроки существования и начала осуществления права удержания законом не определены. Кредитор может начать осуществление права на удержание в любое время после возникновения основания права удержания, но до истечения срока исковой давности по требованию, вытекающему из обеспечиваемого обязательства. Если истек срок исковой давности для заявления требования, вытекающего из обеспечиваемого обязательства, кредитор не может начать удерживать вещь, тем более, удовлетворить свои требования из стоимости удерживаемой вещи в порядке, предусмотренном для удовлетворения требований, обеспеченных залогом.

Предметом права удержания может быть только вещь, являющаяся собственностью должника (или принадлежащая ему на ином титуле), т.е. чужая для кредитора вещь. Объектом удержания не может быть собственная вещь ретентора, подлежащая передаче должнику, например, в случае допущенной покупателем вещи просрочки платежа, так как абсурдно само предположение, что собственник вещи должен получить удовлетворение своих денежных требований за счет стоимости собственной вещи. Поэтому «удержание» собственной вещи может рассматриваться исключительно как форма приостановки исполнения обязательства или отказа от исполнения, предусмотренная п. 2 ст. 328 ГК РФ. В соответствии с нормой п. 1 ст. 359 ГК РФ, объектом удержания может быть лишь вещь, подлежащая передаче должнику. Следовательно, иные объекты гражданских прав, указанные в ст. 128 ГК РФ, в частности, имущественные права, работы и услуги, результаты интеллектуальной деятельности и нематериальные блага, не могут быть объектом удержания. Индивидуальными чертами удержания являются неделимость и незаменимость объекта удержания. Ретентору, в рамках права на удержание вещи, принадлежат два правомочия. Во-первых, ретентор, удерживая вещь, является ее титульным владельцем, а потому может совершать фактические действия по обеспечению сохранности предмета удержания (самозащита - ст. 14 ГК РФ), а также предъявлять иски по защите прав владельца, не являющегося собственником (ст. 305 ГК РФ). Во-вторых, ретентор обладает правом на получение удовлетворения своих требований из стоимости удерживаемой вещи в объеме и в порядке, предусмотренных для удовлетворения требований, обеспеченных залогом (ст. 360 ГК РФ). Отсюда следует, что нормы ст. 348-350 ГК РФ, регламентирующие порядок обращения взыскания на заложенное имущество и его реализацию, в полной мере применяются при осуществлении указанного полномочия ретентора. В обращении взыскания на удерживаемую вещь может быть отказано, если допущенное должником нарушение будет незначительно, а размер требований ретентора вследствие этого будет явно несоразмерен стоимости удерживаемой вещи. Основной обязанностью ретентора является необходимость принятия мер сохранения удерживаемой вещи, соответствующих обычаям оборота. Должник, в случае удержания его вещи ретентором, имеет права, корреспондирующие с обязанностями последнего, - право требовать обеспечения сохранности вещи, возмещения убытков, причиненных порчей удерживаемой вещи, и т.д. Вместе с тем, у должника при удовлетворении требований ретентора из стоимости удерживаемой вещи в объеме и порядке, предусмотренном для удовлетворения требований, обеспеченных залогом, возникают права, однопорядковые правам залогодержателя при наложении взыскания на предмет залога и его реализации. В частности, должник вправе просить суд, обращающий взыскание на удерживаемое имущество, об отсрочке его продажи с публичных торгов на срок до одного года.

Следующий способ обеспечения исполнения обязательства – поручительство, имеющий обеспечительный и зависимый характер: прекращение основного обязательства влечет прекращение поручительства как обязательства дополнительного. Может возникать на основании договора и закона; правила ГК РФ о поручительстве в силу договора применяются к поручительству, возникающему на основе закона, если законом не установлено иное. По договору поручительства поручитель обязуется перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью

или в части.

Договор поручительства может быть заключен в обеспечение как денежных, так и неденежных обязательств, а также в обеспечение обязательства, которое возникнет в будущем. В договоре поручительства должна быть отсылка к договору, из которого возникло или возникнет в будущем обеспечиваемое поручителем обязательство. Если поручителем является предприниматель, в договоре может быть указано, что поручительство обеспечивает все существующие и (или) будущие обязательства должника перед кредитором в пределах определенной суммы. Сторонами договора поручительства являются кредитор и поручитель (либо сопоручители – лица, совместно давшие поручительство); должник в этом договоре не участвует, согласия должника на заключение договора поручительства не требуется. Ограничения по субъектному составу: поскольку при нарушении основного обязательства должником к имуществу, из которого может получить удовлетворение кредитор, присоединяется имущество поручителя, при заключении договоров поручительства следует учитывать особенности правового положения отдельных видов юридических лиц и компетенции органов юридического лица – не могут быть поручителями учреждения; для заключения договора поручительства унитарным предприятием необходимо согласие учредителя; федеральными законами «Об акционерных обществах» (ст. ст. 78 - 79) и «Об обществах с ограниченной ответственностью» (ст. 46) установлен особый порядок принятия решений о совершении крупных сделок.

Договор поручительства всегда должен заключаться в письменной форме – под страхом недействительности.

Обязательство поручителя появится только после неисполнения или ненадлежащего исполнения должником основного обязательства. Поручитель обязуется при нарушении должником основного обязательства солидарно нести ответственность перед кредитором наряду с должником, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя. Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, как и должник, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником, если иное не предусмотрено договором поручительства.

Итак, содержание обязательства поручителя зависит от того, как определены в договоре поручительства характер ответственности поручителя (по ГК РФ – солидарная) и объем ответственности поручителя (по ГК РФ – в том же объеме, как и должник). Сопоручители также отвечают перед кредитором солидарно, если иное не предусмотрено договором поручительства. Сопоручители, ограничившие свою ответственность перед кредитором, считаются обеспечившими основное обязательство каждый в своей части. Если, в соответствии с договором, поручитель несет субсидиарную ответственность, необходимо предварительное обращение кредитора с письменным требованием к основному должнику. Отказ должника от его удовлетворения, либо неполучение от должника ответа в разумный срок дают кредитору право обратиться непосредственно к поручителю (ст. 399 ГК РФ). Солидарный характер обязательства поручителя 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). Соответственно, окончательный вид требования, состав ответчиков и предмет иска к каждому из них зависят только от кредитора. Поручитель, рассматривая требование кредитора, вправе выдвигать две группы возражений: 1) сослаться на прекращение поручительства по тем же основаниям, что и должник. Так, поручитель может сослаться на прекращение основного обязательства надлежащим исполнением (ст. 408), предоставлением отступного (ст. 409), невозможностью исполнения (ст. 416); может указать, что должник не нарушил свое обязательство перед кредитором, поэтому обязанность поручителя не возникла. Возможны возражения об отсутствии вины должника, о вине и просрочке кредитора и

иные; 2) ссылаться на прекращение поручительства по основаниям, связанным с его (поручителя) правоотношениями с кредитором.

Важно обратить внимание студентов на нововведения в гражданском законодательстве. Поручитель вправе не исполнять свое обязательство, пока кредитор может получить удовлетворение своего требования путем его зачета против требования должника. В случае смерти должника поручитель не может ссылаться на ограниченную ответственность наследников должника по долгам наследодателя. Поручитель, который приобрел права по обеспечению основного обязательства, не вправе осуществлять их во вред кредитору, в том числе, не вправе удовлетворить свое требование к должнику из стоимости заложенного имущества до полного удовлетворения требований кредитора по основному обязательству.

Если поручитель исполняет обязательство за должника, к нему переходит право требования кредитора, поэтому кредитор обязан вручить поручителю документы, удостоверяющие эти требования. Поручитель получает и самостоятельные права требования – в виде уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, а также возмещения убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника (п. 1 ст. 365 ГК РФ). Исходя из общих правил ст. 395 ГК РФ, это проценты в размере ставки рефинансирования Центрального банка РФ; начальный момент их начисления связан с датой исполнения поручителем обязательства перед кредитором.

Поскольку исполнение должником обеспеченного поручительством обязательства прекращает поручительство, должник должен немедленно известить поручителя об исполненном обязательстве. Если должник не известил поручителя, и поручитель исполнил свое обязательство, поручитель вправе либо взыскать с кредитора неосновательно полученное, либо предъявить регрессное требование к должнику, при этом, критерии, которыми будет руководствоваться поручитель, правового значения не имеют. Кроме того, согласно изменениям в ГК РФ, должник обязан сообщить поручителю обо всех имеющихся у него возражениях против требования кредитора и предоставить имеющиеся у него в подтверждение этих требований доказательства. В противном случае должник лишается права выдвигать возражения, которые могли быть заявлены против требования кредитора и против требования поручителя (п. 1 ст. 365 ГК РФ), если иное не предусмотрено соглашением между поручителем и должником.

Рассматривая вопрос, связанный с основаниями прекращения поручительства, важно помнить, что, по общему правилу, поручительство прекращается с прекращением обеспеченного им обязательства. Поручительство прекращается по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано. Если такой срок не установлен, оно прекращается при условии, что кредитор в течение года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства не предъявит иск к поручителю. Когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом востребования, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иск к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства. Кроме того, поручительство также прекращается, если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем. Смерть должника, реорганизация юридического лица-должника не прекращают поручительство. Если кредитор предъявил в суд или в ином установленном законом порядке требование к поручителю, прекращение основного обязательства в связи с ликвидацией должника не прекращает поручительство. Если основное обязательство обеспечено поручительством в части, частичное исполнение основного обязательства засчитывается в счет его необеспеченной части. Если между должником и кредитором существует несколько обязательств, только одно из которых обеспечено поручительством, и должник не указал, какое из обязательств он исполняет, считается, что им исполнено необеспеченное обязательство. Если обеспеченное поручительством обязательство было изменено без согласия поручителя, что повлекло за собой увеличение ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя, поручитель

отвечает на прежних условиях. Договор поручительства может предусматривать заранее данное согласие поручителя в случае изменения обязательства отвечать перед кредитором на измененных условиях, но, при этом, должны быть предусмотрены пределы, в которых поручитель согласен отвечать по обязательствам должника.

Поручительство прекращается с переводом на другое лицо долга по обеспеченному поручительством обязательству, если поручитель в разумный срок после направления ему уведомления о переводе долга не согласился отвечать за нового должника. Согласие поручителя отвечать за нового должника должно быть явно выраженным и должно позволять установить круг лиц, при переводе долга на которых поручительство сохраняет силу.

Следующий способ обеспечения обязательств – независимая гарантия. До внесения в 2015 году изменений в Гражданский кодекс РФ рассматриваемый способ ограничивался понятием «банковская гарантия». Вместе с тем, и цивилистическая доктрина, и правоприменительная практика данный способ всегда рассматривали в качестве теперь позитивно легитимной независимой гарантии.

Независимая гарантия – это письменное обязательство гаранта, принятое на себя по просьбе другого лица (принципала), уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства. Следует отметить, что данный способ является весьма специфичным, заметно отличающимся от иных обеспечительных конструкций и существом, и субъектным составом, и механизмом действия.

Независимая гарантия выдается в письменной форме, позволяющей достоверно определить условия гарантии и удостовериться в подлинности ее выдачи определенным лицом в порядке, установленном законодательством, обычаями или соглашением гаранта с бенефициаром. Студентам рекомендуется более подробно ознакомиться с реквизитами независимой гарантии. При этом помнить, что отсутствие на гарантии подписи бенефициара и принципала не влечет ее недействительность. Для признания гарантии правомерной, по общему правилу, достаточно подписи гаранта и отметки бенефициара о ее получении.

В обеспечительном механизме независимой гарантии задействованы три лица: 1) два участника (кредитор и должник) основного обязательства – принципал (должник) и бенефициар (кредитор); 2) третье лицо, по сути, обеспечивающее исполнение должником обязательства, - гарант. Независимые гарантии могут выдаваться банками или иными кредитными организациями (банковские гарантии), а также другими коммерческими организациями. Если подобную гарантию выдает иное, не указанное законом в качестве гаранта лицо (например, некоммерческая организация), то к такому обязательству применяются правила о договоре поручительства. К принципалу и бенефициару закон не предъявляет особых требований – ими могут быть любые субъекты гражданского права (граждане, юридические лица, публичные образования).

Следующим способом обеспечения обязательств является задаток, представляющий собой денежную сумму, выдаваемую одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. Важно понимать, что задаток является способом обеспечения исполнения обязательства обеими сторонами. Если иные способы мотивируют, как правило, одну сторону – должника, то задаток направлен на побуждение и лица, задаток передавшего, и лица, задаток принявшего. С точки зрения основных начал гражданского права и теории обязательств, задаток – это универсальное дисциплинирующее гражданско-правовое средство.

Как следует из определения, задаток выполняет три основных функции: во-первых, платежную – задаток передается в счет причитающихся платежей; во-вторых, доказательственную (удостоверительную) – задаток передается в доказательство заключения договора; в-третьих, обеспечительную – задаток передается в обеспечение

исполнения основного обязательства. Кстати сказать, по соглашению сторон задатком может быть обеспечено исполнение не только денежного обязательства, но и обязательства по заключению основного договора на условиях, предусмотренных предварительным договором (ст. 429 ГК РФ).

Поскольку задаток может повлечь неблагоприятные имущественные последствия для обеих сторон, гражданское законодательство предусматривает необходимость четкого и однозначного указания в письменной форме, что передаваемая денежная сумма является именно задатком. В случае сомнения в отношении того, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся со стороны по договору платежей, задатком, эта сумма, по общему правилу, считается уплаченной в качестве аванса, который не является способом обеспечения исполнения обязательства и не влечет характерных для задатка последствий и представляет собой полную или частичную предоплату.

Далее необходимо рассмотреть субъектный состав отношений, связанных с передачей задатка. Это - задаткодатель и задаткополучатель. Действующее гражданское законодательство не предъявляет к ним каких-либо дополнительных требований, поэтому ими могут быть любые субъекты гражданского права.

Предметом задатка может выступать исключительно денежная сумма. Вещи или иное имущество не может быть предметом задатка. Соглашение о задатке, независимо от суммы, должно быть совершено в письменной форме.

Обеспечительный механизм задатка заключается в следующем: 1) при неисполнении договора стороной, давшей задаток: задаток остается у другой стороны; 2) при неисполнении договора стороной, получившей задаток: эта сторона обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

Завершение рассмотрения данной темы необходимо связать еще с одним способом обеспечения исполнения обязательств, предусмотренных Гражданским кодексом РФ, - это обеспечительный платеж. Рассматриваемым способом обеспечивается денежное обязательство путем внесения одной из сторон в пользу другой стороны определенной денежной суммы. При наступлении обстоятельств, предусмотренных договором, сумма обеспечительного платежа засчитывается в счет исполнения соответствующего обязательства. Обеспечительный платеж может быть распространен не только на исполнение денежного обязательства из договора, но и на обязанность возместить убытки или оплатить неустойку в случае нарушения договора. Необходимо также обратить внимание студентов на то, что, в силу прямого указания законодателя, обеспечительный платеж допускается и в сфере биржевых сделок (п. 2 ст. 1062 ГК РФ). Кроме того, обеспечительным платежом может быть обеспечено также обязательство, которое возникнет в будущем.

По общему правилу, при отсутствии (ненаступлении) указанных в договоре об обеспечительном платеже обстоятельств, сумма обеспечительного платежа подлежит возврату. Очень важный момент, на который требуется обратить внимание: на обеспечительный платеж норма о процентах по денежному обязательству (ст. 371.1 ГК РФ) не распространяются, если иное не предусмотрено договором.

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие гражданско-правового обязательства и его особенности; структуру и содержание; основные виды обязательств; принципы исполнения обязательства; основания изменения и прекращения гражданско-правового обязательства;

уметь: проводить сравнительно-правовую характеристику обязательственных и вещных правоотношений; различать долевые, солидарные, субсидиарные, регрессные и другие виды обязательств;

владеть: навыками определения порядка перехода прав кредитора к другому лицу по сделке (цессия) и на основании закона (наследование, суброгация и т.п.), а также навыками трактовки исполнения гражданско-правовых обязательств по частям, надлежащим лицом, третьим лицом, в надлежащий срок, в надлежащем месте и других

критериев и способов надлежащего исполнения гражданско-правовых обязательств.

К теме «Гражданско-правовой договор (общие положения)»:

Рассмотрение данной темы целесообразно начать с определения понятия «договор». Понятие договора сформулировано в ст. 420 ГК РФ: договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. В этом значении договор выступает как разновидность сделки, поскольку двусторонние и многосторонние сделки как раз и называются договорами во многом потому, что при наличии в сделке более чем одной стороны должно происходить согласование воли ее участников. Сам термин «договор» как раз и свидетельствует итог такого согласования: то, до чего стороны в процессе переговоров договорились. В другой дефиниции рассматриваемый термин означает само правоотношение, возникшее из сделки. И здесь уже происходит не порождение правовых последствий (они как раз возникают в результате сделки), а их реализация. В таком значении договор рассматривается как обязательство, и в этом качестве к нему приложимы все характеристики обязательственного правоотношения: срочность существования, относительный характер, определенность содержания и т.п. Кроме того, есть еще практика именовать договором сам документ (письменный или электронный), который отражает условия заключенной сделки. Значение договора как документа имеет более узкий и прикладной характер, хотя оно объединяет два других, поскольку именно в документе воплощаются условия сделки, которые после вступления договора в силу становятся правовыми условиями, формулирующими содержание возникших прав и обязанностей сторон.

Одним из основных начал гражданского права как отрасли, его принципом является свобода договора, что напрямую следует из положений ст. 1 ГК РФ. Данный принцип является достаточно сложным и включает в себя несколько элементов. Во-первых, свобода в решении вопроса, заключать договор или нет, включая и решение вопроса о выборе времени, когда его заключать. Во-вторых, данный принцип проявляется в свободе выбора вида заключаемого договора. Эта свобода включает, в частности, возможность выбора любой договорной конструкции, уже известной гражданскому законодательству и зафиксированной в нем. Может быть также заключен договор, который вообще законом не предусмотрен. Такие договоры принято называть непоименованными. Кроме того, этот принцип включает и возможность заключения смешанного договора, то есть состоящего из элементов различных договорных форм (классическим примером такого договора является договор аренды с правом выкупа). В-третьих, данный принцип проявляется также в свободе избрания партнера (контрагента) по договору. И, наконец, в-четвертых, - в свободе формирования условий договора. Следует обратить внимание на то, что кроме основных проявлений свободы договора, возможны и дополнительные (к примеру, свобода придания договору формы, прямо по закону не требуемой; свобода изменения договора или досрочного прекращения его действия и др.).

Особое внимание студентов должно быть обращено на то, что как и большинство правовых свобод, свобода договора не безгранична, что предусматривается п. 2 ст. 1 ГК РФ в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. В частности, свобода вступления в договор ограничивается: 1) договорной конструкцией публичного договора (ст. 426 ГК РФ); 2) в случаях, когда закон обязывает субъектов предпринимательских отношений заключать договоры для государственных нужд (ограничения предусмотрены, к примеру, ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике», ФЗ «О геодезии и картографии», ФЗ «О почтовой связи» и др.); 3) в случаях принудительного выкупа какого-либо имущества (ст. ст. 238-241, 293 ГК РФ и др.); 4) в случае принудительного установления сервитута (ст. 274 ГК РФ) и др. Участники договорных связей могут и сами ограничивать свою свободу в решении

вопроса о заключении какого-либо договора (к примеру: приняв на себя обязательство заключить соглашение на основании предварительного договора (ст. 429 ГК РФ); предоставив определенному лицу право заключить один или несколько договоров по соглашению о предоставлении опциона (ст. 429.2 ГК РФ); приняв обязательство заключить договор с лицом, выигравшим торги (ст. ст. 447-449 ГК РФ); приняв на себя обязательство заключить субагентские договоры на основании агентского соглашения (ст. 1009 ГК РФ) и т.д.

Далее, необходимо познакомить студентов с классификацией гражданско-правовых договоров. Сразу оговоримся, что в цивилистической литературе выделяют более десяти разнообразных оснований подразделений гражданско-правовых соглашений на виды. Принимая во внимание, что классификация – это распределение каких-либо объектов на классы в соответствии с избранным критерием, возможны различные критерии для классификации договоров.

В зависимости от того, соответствует ли тот или иной конкретный договор договорному типу, предусмотренному в законе, или же является плодом свободного творчества договаривающихся сторон, различают договоры, поименованные, то есть предусмотренные законом и непоименованные в нем, то есть неизвестные закону.

Классификация договоров по их предмету является наиболее обширной. По данному критерию договоры делятся на четыре класса. Первый класс образуют договоры о передаче имущества в собственность, иное вещное право (хозяйственное ведение, оперативное управление) или пользование (ст. ст. 454-701 ГК РФ). Этот класс по древнеримской терминологии именуется «даре» (dare). В него входят договоры купли-продажи, в том числе, розничной купли-продажи, поставки (включая поставку товаров для государственных нужд), контрактации, энергоснабжения, продажи недвижимости и продажи предприятия, а также договоры мены, дарения, ренты и пожизненного содержания с иждивением, аренды, проката (включая аренду транспортных средств, зданий, сооружений, предприятий и лизинг), наем жилого помещения и безвозмездное пользование (ссуду). Второй класс включает договоры о выполнении работ и именуется «фациере» (facere). Договоры данного класса регулируются ст. ст. 702-768 ГК РФ. Этот класс охватывает договоры подряда (в том числе, бытового и строительного), договоры подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, государственные контракты на выполнение подрядных работ для государственных нужд. Третий класс именуется договорами об оказании услуг или «престаре» (praestare) и состоит из регулируемых ст. ст. 769-1026 ГК РФ договоров, главной отличительной чертой которых является то, что в результате их исполнения не создается новая вещь, а лишь выполняются многочисленные и весьма полезные действия по перемещению пассажиров, грузов и багажа (договоры перевозки), предоставлению займа и кредита (договоры займа и кредитные договоры, включая товарный и коммерческий кредиты), финансированию под уступку денежного требования (факторинг), оказанию банковских услуг (договоры банковского вклада и банковского счета), проведению безналичных расчетов, хранению, личному и имущественному страхованию, доверительному управлению имуществом, возмездному оказанию услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и других услуг. Четвертый класс включает договоры о приобретении и распоряжении исключительным правом (правом интеллектуальной собственности), такие, как: договоры о выполнении научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (НИОКР) (ст. ст. 769-778 ГК РФ), договоры об отчуждении исключительного права и лицензионные договоры (ст. ст. 1234-1235, 1285-1286, 1307-1308, 1365-1367 ГК РФ и др.). Общим для всех договоров четвертого класса является нематериальный характер результатов интеллектуальной деятельности, права на которые служат предметом договоров данного класса. Следует помнить, что результаты интеллектуальной деятельности объективируются и доводятся до сознания третьих лиц с помощью различных материальных носителей (бумаги, пленки, кассеты, диска, макета, модели,

холста и др.), однако сами они являются нематериальными (идеальными, нетелесными) объектами.

По критерию момента возникновения прав и обязанностей договоры принято подразделять на консенсуальные и реальные. В консенсуальных договорах (лат. «consensus» - согласие) права и обязанности возникают в момент, когда стороны достигают соглашения по всем существенным условиям договора в требуемой для этого форме. В реальных же договорах (лат. «res» – вещь) для возникновения прав и обязанностей необходимо не только наличие соглашения, но и требуется также совершение одной из сторон действий по передаче другой стороне причитающихся по договору вещей. Данная классификация является очень важной, поскольку именно от нее зависит момент, когда участники договора становятся юридически связанными теми обязательствами, которые предусматриваются договором. Примером консенсуального договора является договор купли-продажи, а реального – договор займа. В первом случае права и обязанности по общему правилу, возникают у сторон, когда они договорились о предмете купли-продажи, а во втором – одного только факта достижения договорного согласия недостаточно, требуется также передача займодавцем суммы займа заемщику. В противном случае (без передачи денег) договор не будет иметь юридической силы.

Очень важно научить студентов определять консенсуальность или реальность договора. По общему правилу, определить можно по тому, как именно сформулировано его определение в законе. Так, в п. 1 ст. 454 ГК РФ указано, что по договору купли-продажи продавец обязуется передать товар в собственность покупателя, а покупатель обязуется принять этот товар и оплатить за него определенную денежную сумму. Употребление по отношению к обеим сторонам терминов «обязуется» свидетельствует о том, что сначала возникают обязательства исполнить соответствующие действия (в нашем случае – передать товар в обмен на деньги за него), а уже потом, во исполнение этих обязательств, они реализуются сторонами. В отличие от этого, в п. 1 ст. 807 ГК РФ понятие договора займа сформулировано так, что займодавец передает в собственность заемщика деньги или другие вещи, а заемщик обязуется возвратить их займодавцу. В этом случае первичным является действие займодавца по передаче предмета займа, и только после этого возникает обязанность заемщика вернуть долг.

Следующая классификация договоров проводится по критерию того, имеет ли место эквивалентный обмен материальными благами, либо передача материального блага имеет место только с одной из сторон. Таким образом, те договоры, которые основаны на обмене, относятся к числу возмездных, а те договоры, которые основаны на передаче материального блага только одной стороной, - к числу безвозмездных. Учитывая рыночный характер экономических отношений, в п. 3 ст. 423 ГК РФ закреплена презумпция возмездности договора, в силу которой, любой гражданско-правовой договор предполагается возмездным, если из норм права или самого договора не вытекает иное. Для возмездных договоров важным является правило об определении цены такого договора. В Гражданском кодексе РФ к числу безвозмездных договоров отнесены договоры дарения и договоры безвозмездного пользования имуществом.

Следующим критерием деления договоров на классы является то, возлагает ли договор права и обязанности только на одну из сторон, либо на обе. С учетом этого критерия, выделяют следующие договоры: односторонне обязывающие и двусторонне обязывающие (двусторонние или взаимные). В односторонне обязывающих договорах только одна сторона наделяется обязанностями, а вторая приобретает лишь права (например, договор займа). В двусторонне обязывающих договорах каждая из сторон выступает носителем и прав, и обязанностей. Таких договоров в гражданском обороте большинство (например, договор купли-продажи, договор аренды, договор комиссии и др.). Важно помнить, что те двусторонние договоры, где права и обязанности имеют встречный характер, принято называть синаллагматическими (греч. «synallagma» - обмен, меновое соглашение).

Следующий вид договора – публичный. Публичным договором, в силу ст. 426 ГК РФ, признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или

иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ, либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.). Необходимо довести до студентов, что публичный договор – это такая правовая конструкция, которая создана не для определенного вида экономического взаимодействия сторон, поскольку им может быть признан любой договор – купли-продажи, аренды, подряда и пр. Все зависит от того, соответствует ли тот или иной договор специфическим признакам, предусмотренных в ст. 426 ГК РФ. Таких признаков выделяется в статье два: 1) субъектом договора является лицо, осуществляющее предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность; 2) характер деятельности такой организации выражается в том, что она должна продавать товары, выполнять работы или оказывать предлагаемые ею услуги каждому обратившемуся за ними. Примерный перечень сфер, где на договоры может распространяться режим публичного договора, указан в самом понятии данного вида договора.

Основными правовыми последствиями того, что договор отвечает признакам публичного, являются следующие: 1) субъект публичного договора не вправе отказать в заключении договора никому из обратившихся, если только не докажет, что у него отсутствует возможность предоставить соответствующий товар, работу или услугу; 2) не допускается оказание предпочтения одному лицу перед другим в заключении публичного договора, если только такое предпочтение не основывается на законе (к примеру, ст. 15 ФЗ «О государственном материальном резерве» требует от транспортных организаций перевозки в первоочередном порядке по отношению к остальным материальным ценностям государственного резерва); 3) цена товаров, работ и услуг должна быть одинаковой для потребителей соответствующей категории. Остальные условия публичного договора не могут устанавливаться, исходя из преимуществ отдельных категорий потребителей или оказания им предпочтения, кроме случаев, когда для каких-то групп населения предусматриваются льготы (см., к примеру, о возможных льготах для потребителей и производителей энергетических ресурсов ч. 3 п. 5 ст. 23 ФЗ «Об электроэнергетике»).

В зависимости от способа заключения, договоры могут быть взаимосогласованными и присоединения. При заключении взаимосогласованных договоров, их условия устанавливаются обеими сторонами. Договор присоединения, согласно ст. 428 ГК РФ, представляет собой договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (например, договор перевозки). История формирования этой договорной разновидности берет начало в XIX веке и связана с началом периода господствования на западных рынках крупных монополистических объединений. Они стали издавать свои типовые правила для совершаемых сделок (в этот период появился специальный термин – формулярное право). Примером ситуаций, где возможно применение такой разновидности договора, как договор присоединения, достаточно много: банковские услуги, страхование, туризм и пр. В этих сферах потенциальному клиенту предлагают заранее отпечатанный бланк договора, в котором требуется заполнить только имя гражданина и его индивидуальные сведения.

В зависимости от юридической направленности, договоры делятся на основные и предварительные. Основной договор непосредственно порождает права и обязанности сторон, связанные с перемещением материальных благ (передача имущества, выполнение работ, оказание услуг и др.). В соответствии со ст. 429 ГК РФ, предварительным признается договор, по которому стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором. Такая договорная форма дает сторонам возможность обязаться на будущее в заключении желаемого (основного)

договора. В частности, большое развитие этот договор получил в сфере продажи недвижимого имущества. Гражданское законодательство предъявляет два принципиальных требования к предварительному договору: 1) требования к форме и 2) требования к содержанию. Рассматривая первое требование, относящееся к форме договора, следует помнить, что предварительный договор должен быть заключен в той же форме, что и основной договор, или, если специальных правил о форме основного договора нет, форма обязательно должна быть письменной. Что касается второго требования, относящегося к содержанию, то в предварительном договоре должны содержаться условия, позволяющие определить предмет основного договора, а также такие, которые должны быть согласованы при заключении предварительного договора по заявлению одной из сторон.

Предварительный договор прекращается в следующих случаях: 1) в случае заключения сторонами основного договора; 2) если срок действия предварительного договора истек, и ни одна из сторон не выразила желания заключить основной договор.

Еще одной разновидностью гражданско-правовых договоров, в зависимости от того, кто может требовать исполнения договора, являются договоры в пользу их участников или договоры в пользу третьих лиц. В договорах в пользу их участников должник обязан произвести исполнение кредитору, а последний имеет право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу. Согласно п. 1 ст. 430 ГК РФ, договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательств в свою пользу. Рассматриваемая разновидность договора особенно широко применяется в банковских отношениях при внесении вклада в пользу третьего лица (ст. 842 ГК РФ); при страховании в пользу выгодоприобретателя (ст. ст. 931, 932 ГК РФ); в договорах пожизненного содержания с иждивением (ст. 601 ГК РФ); в договорах доверительного управления имуществом (ст. 1012 ГК РФ). Основным назначением такого договора является наделение правом требования исполнения по договору субъекта, который не является стороной по договору. Закон наделяет его правом требовать исполнения, но реализовывать это право или нет, остается полностью на усмотрении такого лица, которого часто называют выгодоприобретателем или бенефициаром (лат. «beneficium» - благодеяние). Само третье лицо может прямо указываться в договоре (как это обычно имеет место при внесении в банк вклада в пользу третьего лица), либо не указываться (к примеру, при страховании риска ответственности за причинение вреда третьему лицу). В последнем случае для реализации своего права на исполнение по договору, третьему лицу необходимо будет представить соответствующие доказательства, что именно оно является выгодоприобретателем (например, решение суда о взыскании сумм для возмещения ущерба в пользу истца). Следует также иметь в виду, что правовое положение третьего лица в отношениях с должником соответствует положению кредитора – должник может выдвигать в его адрес такие же возражения, как и против самого кредитора (допустим, если банк вправе по вкладу изменить процентную ставку в отношении кредитора, он вправе воспользоваться этим и выдать сумму с учетом изменившихся процентов и выгодоприобретателю по вкладу). Важно помнить, что при реализации данного договора множественности на стороне кредитора не возникает, в каждый отдельный момент времени кредитором является либо соответствующее третье лицо, либо сам кредитор, заключивший договор (в частности, в случае отказа от представленного права третьим лицом).

По основаниям заключения все договоры делятся на свободные и обязательные. Заключение свободных договоров зависит от усмотрения сторон, обязательные договоры заключаются независимо от воли одной (или обеих) сторон. Большинство договоров носит свободный характер, обязанность же заключить договор может вытекать из нормативного, в том числе, административного, акта.

В числе нововведений можно выделить обособление таких видов договоров как

рамочный, опционный, абонентский, а также опцион на заключение договора. Поправки, касающиеся указанных видов договоров, вступили в силу 1 июня 2015 года. Данные виды договоров на протяжении длительного периода довольно широко применяются в хозяйственной деятельности, в особенности в предпринимательской сфере. Однако, в связи с отсутствием законодательного закрепления, нередко возникали споры относительно того, какими нормами следует регламентировать указанные договоры, какими правами и обязательствами обладают стороны в рамках подобных сделок. Об этом свидетельствует существующая судебная практика, предметом рассмотрения которой являлись данные виды договоров. Безусловно, общие положения отдельных частей Гражданского кодекса РФ не в полной мере подходили для применения к данным правоотношениям и требовали актуализации. Например, по абонентским договорам заказчики, ссылаясь на общие нормы о возмездном оказании услуг, отказывались оплачивать ежемесячное вознаграждение, если услуги не были ими востребованы в определенный период, несмотря на то, что это прямо противоречило условиям договора. Существует практика, когда суды по указанным мотивам принимали сторону заказчиков и отказывали во взыскании оплаты, что представляется не вполне справедливым при установлении договорных отношений между коммерческими организациями. Вновь введенные нормы направлены на устранение существующих противоречий.

Рамочный договор (договор с открытыми условиями) обладает следующими признаками: он определяет основные условия правоотношений сторон, общие права и обязательства; стороны должны определить, какого рода правоотношения они оформляют: куплю-продажу, услуги, подряд и пр. (с присущими им особенностями); условия рамочного договора не являются окончательными (детализированными); уточнённые обязательства сторон (конкретизированные отношения) будут определены сторонами на основании отдельных договоренностей, оформляемых, например, в виде отдельных договоров, дополнительных соглашений к рамочному договору, спецификаций, заявок, технического задания и пр.; рамочный договор выполняет второстепенную роль по отношению к уточняющим договорам (дополнительным соглашениям, спецификациям и пр.) и подлежит применению в случае, если иные условия не установлены сторонами в «детализированном» договоре. Отличие рамочного договора от предварительного договора состоит в том, что рамочный договор закрепляет определенные общие права и обязательства сторон по сделке (сделкам), тогда как предварительный договор возлагает на стороны лишь обязательство заключить основной договор в будущем. (Например: рамочные договоры нашли свое применение в самых различных сферах. Например, при продаже разносортных товаров стороны не имеют возможности сразу определить, какие товары, сколько и в какие сроки потребуются покупателю. Одновременно с этим, согласовывать и подписывать на каждую партию отдельный договор бывает довольно обременительно. В подобных случаях заключается рамочный договор поставки, в котором определяются общие условия поставки товаров (порядок оплаты, порядок отгрузки, ответственность сторон), а конкретный перечень товаров, объемы поставок (партии) и их цена, срок передачи товара и др. определяются на основании заявок покупателя, являющихся неотъемлемыми приложениями к рамочному договору). Теперь такой рамочный договор поставки нельзя будет признать незаключенным в связи с отсутствием в нем существенных условий, предусмотренных для договоров купли-продажи (перечень передаваемых товаров, срок поставки и др.).

Следующая договорная конструкция – опцион на заключение договора. Среди признаков, выделяющих опцион на заключение договора, можно отметить следующие: в рамках соглашения одна сторона предоставляет другой стороне безусловное право заключить в будущем договор посредством акцепта (принятия) безотзывной оферты, выставляемой путем предоставления опциона на заключение договора; заключение договора осуществляется на условиях, предусмотренных опционом, соответственно, соглашение о предоставлении опциона должно содержать все условия основного договора; безотзывная оферта может предоставляться как за плату, так и безвозмездно;

срок на акцепт безотзывной оферты следует определить в соглашении, однако если такой срок не определен, то опцион действует в течение одного года. Законодатель допускает возможность переуступки прав на опцион, если стороны не установили запрет на уступку или иное не вытекает из существа опциона. Главным отличием опциона на заключение договора от предварительного договора состоит в механизме заключения основного договора. Так, в рамках опциона договор считается заключенным с момента акцепта безотзывной оферты, следовательно, заключение основного договора зависит от воли одной стороны – обладателя опциона. В случае же с предварительным договором стороны должны заключить основной договор, что потребует волеизъявления обеих сторон. (Пример. Довольно часто опционы на заключение договора встречаются в сфере арендных правоотношений и представляют собой соглашение-оферту на право заключения договора аренды в будущем, к примеру, в строящемся здании. Еще одним примером опционного договора может являться соглашение о предоставлении опциона на право приобретения доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью или акций в акционерном обществе).

Опционный договор характеризуется следующими признаками: по опционному договору одна сторона договора вправе потребовать совершения предусмотренных опционным договором действий, например, оплаты денежных средств, передачи или приемки имущества и пр.; требование о совершении определенных действий подлежит заявлению в определенный договором срок, иначе опционный договор прекращается; по умолчанию право на заявление требования по опционному договору подлежит оплате; по общему правилу, при прекращении опционного договора платеж за право заявления требования возврату не подлежит. Следует отметить, что опционные договоры являются в некотором смысле специализированными договорами и, по большей части, находят применение в биржевой торговле. Например, в рамках опционных договоров осуществляется передача прав и обязанностей в отношении биржевого товара или контракта на поставку биржевого товара в будущем по текущей фиксированной цене.

По абонентскому договору (договор с исполнением по требованию) абонент (заказчик) вносит регулярные (периодические), как правило, фиксированные по сумме платежи за право требовать от исполнителя выполнения предусмотренных договором обязательств в объеме, предусмотренном договором; исполнение обязательств осуществляется по требованию, например, на основании поручений; если услуги были в определенном периоде не востребованы абонентом (заказчиком), либо востребованы не в полном объеме, оплата подлежит внесению в полном объеме. Таким образом, внесение абонентской платы по договору не зависит от объема фактически оказанных услуг. Примеров абонентских договоров может быть великое множество, в большинстве случаев это договоры на оказание услуг. Наиболее часто встречаются абонентские договоры на оказание юридических, охранных, медицинских и иных услуг и др.

Введение норм о рамочном, опционном и абонентском договорах, а также опционе на заключение договора законодательно закрепило указанные виды договоров в качестве самостоятельной разновидности, что придает гибкости в установлении гражданских правоотношений и позволяет избежать возможных спорных ситуаций в части определения их правовой природы.

Очень важным является изучение вопроса, связанного с порядком заключением договора. Общее правило таково: для заключения договора необходимо достижение соглашения по всем существенным условиям такого договора в требуемой форме (ст. 432 ГК РФ). Именно поэтому одним из важнейших в этом смысле вопросов является вопрос о его существенных условиях, поскольку без их согласования договор не будет считаться заключенным, соответственно, права и обязанности из такого договора не возникнут. К числу существенных условий, в силу ст. 432 ГК РФ, относятся следующие: 1) условия о предмете договора; 2) условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида; 3) условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Категория «предмет договора» является достаточно неоднозначной в гражданском праве. В юридической литературе высказываются разные точки зрения о том, что именно следует понимать под предметом: что это действия, которые стороны в силу договора должны совершить; что это объект – вещь, работа или услуга, то есть экономическое благо и т.д. Для более полного усвоения данного вопроса требуется уточнить, что и в самом законе нет единства в понимании данной категории. Так, в ст. 554 ГК РФ «Определение предмета в договоре купли-продажи недвижимости» предмет купли-продажи рассматривается как объект этого договора, а в ст. 607 ГК РФ «Объекты аренды» вещь, по поводу которой заключается договор, именуется именно объектом, а не предметом. Думается, что отождествлять объект договора и его предмет все же неправильно, это лишает закон и гражданское право в целом определенности, когда одна категория приравнивается к другой. В этой связи, предметом договора, по нашему мнению, правильнее считать именно те действия, которые стороны в силу договора обязуются исполнить.

К числу условий, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, отнесены либо те, что прямо названы в самом законе существенными (ст. ст. 942, 1016 ГК РФ), либо те, про которые в законе указано, что они должны быть согласованы сторонами, хотя сам термин «существенные условия» не употребляется (к примеру, согласно ст. 708 ГК РФ, в договоре подряда указывается срок, следовательно, срок – существенное условие договора подряда. Эту группу условий не всегда просто определить, особенно когда нет статьи закона, прямо перечисляющей существенные условия какого-либо договора, поэтому следует внимательно анализировать текст закона именно с точки зрения того, какие условия в договоре должны согласовываться по мнению законодателя.

Условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение, - в силу закона не определишь. В случае спора их придется устанавливать по имеющимся в судебном деле доказательствам, прежде всего, - из переписки сторон. Суд может признать договор незаключенным, если имеется письмо одной из сторон договора о желании включить в договор какое-то условие, если по обстоятельствам дела оно не было принято во внимание в ходе переговоров и нет свидетельств того, что сторона сняла высказанное об этом условии пожелание.

В науке гражданского права принято также выделять обычные и случайные условия договора. Обычными условиями предлагается считать такие, которые предусмотрены диспозитивными нормами закона, если они не изменены соглашением сторон. Случайными предлагается именовать такие условия, которые приняты сторонами вместо предлагаемого законом диспозитивного правила, либо условия, законом не предусмотренные.

Еще один вид условий предусмотрен ст. 427 ГК РФ. Речь здесь идет о примерных условиях договора, т.е. таких, которые разработаны для договоров соответствующего вида и опубликованы в печати. Сами по себе они никого ни к чему не обязывают, однако, стороны в договоре могут предусмотреть, что будут руководствоваться такими условиями. В этом случае такое условие договора будет носить бланкетный характер, отсылая к тому источнику, который эти примерные условия содержит.

Следующим важным вопросом является изучение стадий заключения договора. П. 2 ст. 432 ГК РФ предполагает наличие двух стадий, через которые проходит процесс заключения договора: 1) направление оферты одной стороной и 2) акцепт оферты другой стороной договора.

В соответствии с п. 1 ст. 435 ГК РФ, под офертой (лат. «offertus» - предложенный) следует понимать адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Соответственно, лицо, которое направляет оферту, называется оферентом. Согласно п. 1 ст. 438 ГК РФ, акцепт (лат. «acceptus» - принятый) представляет собой ответ лица,

которому адресована оферта, о ее принятии. Лицо, которое совершает акцепт, называется акцептантом.

Чтобы быть офертой, предложение должно отвечать следующим признакам: 1) оно должно иметь конкретных адресатов (одного или нескольких); 2) оно должно быть вполне определенным; 3) оно должно выражать намерение считать себя заключившим договор при поступлении от адресата согласия на это предложение. Основным требованием к содержанию оферты является то, что она должна включать предложения по всем существенным условиям предлагаемого договора, которые, чтобы договор состоялся, второй стороне (акцептанту) достаточно просто принять, без дополнений. От оферты следует отличать приглашение делать оферты (ст. 437 ГК РФ) В качестве приглашений делать оферты рассматривается большинство рекламных объявлений и подобных им предложений, если они не имеют четко определенных адресатов и предназначены для неопределенного круга лиц. Вместе с тем, предложение неопределенному кругу лиц может признаваться публичной офертой при наличии следующих условий: 1) предложение включает все требуемые по закону существенные условия для соответствующего договора и 2) выражает волю того, от кого это предложение исходит, заключить договор с любым отозвавшимся на предложение лицом. Примерами публичной оферты являются: установка автоматов по продаже кофе; размещение товаров с ценниками на витринах и прилавках магазинов и т.д.

Что касается акцепта, то он, в силу п. 1 ст. 438 ГК РФ, должен отвечать двум условиям: 1) полнота (т.е. акцептант должен быть согласен на все условия, изложенные в оферте, без каких-либо исключений) и 2) безоговорочность (т.е. акцептант не может дополнять согласие какими-то оговорками, новыми условиями и т.д. Таким образом, акцепт никак не может влиять на содержание договора. Оно определяется только офертой. Акцепт лишь подтверждает согласие с офертой в полном объеме.

Следующим важным вопросом является форма договора. Общее правило сводится к тому, что договор может заключаться в любой форме в соответствии с общими правилами о форме сделок, если только для данного вида договоров не предусмотрена определенная форма. Стороны также вправе заключить договор в письменной или нотариальной форме, даже если это не требуется по закону. И если стороны условились заключить договор в определенной форме, то он считается заключенным с момента придания ему этой формы, даже если в силу закона такая форма необязательна.

Завершение данной темы рекомендуется изучением вопросов, связанных с изменением и прекращением договора. Гражданское законодательство закрепляет принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства или одностороннего изменения его условий (ст. 310 ГК РФ), В продолжение данного принципа, ст. 450 ГК РФ содержит положение о возможности изменения или расторжения договора по соглашению сторон. В то же время, законом предусматривается возможность изменения или расторжения договора по требованию одной стороны, но лишь в случаях, прямо предусмотренных законом или договором. Ст. 450 ГК РФ предусматривает только одно конкретное основание для расторжения договора по требованию одной стороны – существенное нарушение договора другой стороной, под которым понимается нарушение договора, влекущее для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Прочность договорных отношений и недопустимость безосновательного изменения или прекращения договоров обеспечивается не только законодательно, но и устоявшейся позицией судебных органов. Важно заметить, что гражданское законодательство рассматривает принудительное (т.е. по воле одной стороны) изменение договора в качестве исключения, отдавая безусловное, предпочтение прекращению договорного правоотношения. Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, то договор может быть расторгнут или изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий: 1) в момент заключения

договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет; 2) изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота; 3) исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора; 4) из обычаев или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Важно понять, что основным правовым последствием прекращения договора является прекращение обязательственного правоотношения, возникшего ранее между сторонами в силу заключения договора. Причем, прекращение обязательства происходит именно на будущее время. При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде. Момент, с которого обязательство прекращается, зависит от способа прекращения договора. Так, при расторжении договора по соглашению сторон, обязательство считается прекращенным с момента заключения соглашения (п. 3 ст. 453 ГК РФ). При расторжении договора путем одностороннего отказа от исполнения, договор считается расторгнутым с момента уведомления другой стороны о таком отказе. В том случае, если договор расторгается по решению суда, обязательство прекращается с момента вступления в законную силу решения суда.

С учетом того, что при расторжении договора обязательство прекращается на будущее время, сохраняются правовые последствия, определенные договором, в отношении уже произведенного исполнения, поэтому стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора (п. 4 ст. 453 ГК РФ). Однако возможна ситуация, когда одна сторона до момента исполнения произвела исполнение полностью или в какой-то части, а другая - нет (к примеру, продавец передал покупателю право собственности на вещь, но покупатель не оплатил ее). В подобных случаях применяются правила об обязательствах вследствие неосновательного обогащения (глава 60 ГК РФ), если иное не предусмотрено законом, либо не вытекает из существа обязательства (абз. 2 п. 4 ст. 453 ГК РФ). В качестве дополнительного правового последствия изменения или расторжения договора выступает возможность возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора, если основанием для этого явилось существенное нарушение договора одной из сторон (п. 5 ст. 450 ГК РФ). Кроме того, возможно также предъявление требования о возмещении убытков, причиненных не изменением или расторжением договора, а его нарушением, на основании общих норм о гражданско-правовой ответственности за нарушение обязательств (ст. 393 ГК РФ).

Для более полного и тщательного ознакомления с данным вопросом, рекомендуется обратиться к Постановлению Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 06.06.2014 г. № 35 «О последствиях расторжения договора».

В результате освоения материала студент должен:

знать: понятие гражданско-правового договора и его особенности; структуру и содержание; основные виды гражданско-правовых договоров; порядок заключения договора; основания изменения и расторжения гражданско-правового договора;

уметь: определять основные характеристики принципа свободы договора; проводить сравнительно-правовую характеристику договорных конструкций; различать виды гражданско-правовых договоров; определять понятие, признаки и виду оферты;

владеть: навыками определения предмета и объекта гражданско-правового договора, его существенных условий; навыками разграничения консенсуальных и реальных договоров; навыками заключения, изменения и расторжения гражданско-правового договора.

Тема. Договор купли-продажи

Вопросы к теме:

1. Общие положения о купле-продаже.
2. Договор купли-продажи: понятие, виды, правовое регулирование.
3. Форма и содержание договора.
4. Предмет договора (согласование условия о товаре).
5. Стороны договора, их права, обязанности и ответственность.
6. Розничная купля-продажа.
7. Поставка товаров.
8. Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд.
9. Договор контрактации.
10. Договор энергоснабжения.
11. Договор продажи недвижимости.
12. Договор продажи предприятий.

Приступая к изучению данной темы, следует иметь в виду, что законодательство предусматривает несколько видов купли-продажи.

В этой теме необходимо рассмотреть и изучить категорию «купля-продажа» в правовом аспекте, остановиться на видах данного договора, т Существуют следующие виды договоров купли-продажи: розничная купля-продажа; поставка; поставка для государственных нужд; контрактация; энергоснабжение; продажа недвижимости; продажа предприятия. Общие положения о купле-продаже применяются не только к отношениям по передаче вещей, но и к продаже ценных бумаг, валютных ценностей, имущественных прав и т.д., если законом не установлены специальные правила.

Форма договора подчиняется общим правилам, за исключением случаев, прямо предусмотренных законом.

Сторонами договора являются продавец и покупатель, в качестве которых могут выступать любые субъекты гражданского права, наделенные распорядительными полномочиями в отношении объекта договора. Чаще всего продавцом по договору купли-продажи выступает собственник вещи (товара), или иное лицо, уполномоченное им или законом на продажу товара.

Студентам необходимо знать стороны договора, их права, обязанности и ответственность. Исполнение договора. Определение и правовое значение момента исполнения обязанности по передаче товара. Переход риска случайной гибели (порчи) товара. Последствия нарушения условий договора. Сроки обнаружения не достатков переданного товара.

Следует разобраться с особенностями договора розничной купли-продажи. Определить понятие и сфера применения договора розничной купли-продажи. Правовое регулирование. Специфика субъектного состава. Форма договора и порядок заключения договора. Права и обязанности сторон. Права покупателя в случае продажи ему товаров ненадлежащего качества. Ответственность продавца и исполнение обязательства в натуре.

Рассмотреть понятие договора. Субъекты договора. Форма и порядок заключения договора. Содержание договора. Права и обязанности сторон. Последствия поставки товаров ненадлежащего качества и некомплектных товаров. Односторонний отказ от исполнения договора поставки. Ответственность по договору поставки обладает определенными особенностями.

Выявить особенности поставки товаров для государственных или муниципальных нужд. Понятие государственных или муниципальных нужд. Правовое регулирование поставок товаров для государственных или муниципальных нужд. Основания поставок товаров для государственных или муниципальных нужд. Государственный/муниципальный контракт на поставку товаров для государственных нужд: понятие, общая характеристика. Договор поставки товаров для государственных или муниципальных нужд: понятие,

основание заключения (извещение о прикреплении), общая характеристика. Ответственность сторон. Возмещение убытков, причиненных в связи с выполнением или расторжением государственного или муниципального контракта. Отказ государственного или муниципального заказчика от товаров, поставленных по государственному или муниципальному контракту.

В чем состоят характерные черты договора контрактации. Понятие договора контрактации. Стороны в договоре контрактации, их права, обязанности и особенности ответственности. Закупка и поставка сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд.

Выявить существенные отличия договора энергоснабжения. Понятие, значение и правовое регулирование договора о снабжении энергетическими и другими ресурсами. Стороны договора. Технические предпосылки, особенности заключения и действия договора. Особенности предмета договора энергоснабжения. Права, обязанности и ответственность сторон. Изменение и расторжение договора. Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии (с предупреждением и без предупреждения абонента).

Рассмотреть договор продажи недвижимости. Понятие, форма и содержание договора. Субъекты договора. Государственная регистрация перехода права собственности на недвижимость. Переход права на земельный участок при продаже недвижимости. Права на недвижимость при продаже земельного участка. Порядок передачи недвижимости. Последствия передачи недвижимости ненадлежащего качества.

Особенности продажи жилых помещений.

Знать, что такое договор продажи предприятий. Понятие, форма и государственная регистрация договора. Содержание договора. Предмет договора. Порядок заключения и исполнения договора. Переход права собственности на предприятие. Права кредиторов при продаже предприятия.

Тема. Договор мены. Договор дарения

1. Договор мены: понятие, характеристика.
2. Содержание договора.
3. Договор дарения.
4. Элементы и содержание договора дарения.

Студенту необходимо знать, что по договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой (п.1 ст.567 ГК).

Правовое регулирование договора осуществляется правилами о купле-продаже, если это не противоречит гл.31 ГК и существу мены.

Договор консенсуальный, взаимный, возмездный.

Необходимо обратить внимание на особенности цены в договоре мены. Права и обязанности сторон. Встречное исполнение обязательств по договору мены. Переход права собственности на обмениваемые товары.

Проанализировать договор дарения: понятие, виды, характеристика. Стороны договора. Форма и содержание договора дарения. Запрещение и ограничение дарения. Исполнение договора. Отказ от исполнения договора дарения. Отмена дарения.

Изучить пожертвование как особую разновидность дарения.

Студент должен знать понятие договора мены и договора дарения, особенности бартерных сделок, виды, правовое регулирование, форму и содержание договоров мены и дарения. Кто выступает сторонами данных договоров, их права, обязанности и ответственность. Исполнение договора. Определение и правовое значение момента исполнения обязанности по передаче товара. В чем особенности договора пожертвования.

Студенту необходимо уметь отграничивать мену от бартерной сделки; сравнивать виды договоров дарения; составлять договоры мены и дарения.

владеть научной терминологией в рамках данной темы, навыками системного исследования гражданско-правовых явлений, навыками выявления проблем при составлении договоров мены и дарения.

Необходимо обратить внимание, что по договору дарения одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом (п.1 ст.572 ГК).

Разновидностью договора дарения является договор пожертвования, т.е. передача вещи или права в общепользующих целях (ст.582 ГК).

Правовое регулирование осуществляется (гл.32 ГК), а также рядом других федеральных законов: например, законом от 11.08.1995г. № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях», законом от 30.12.2006г. № 275-ФЗ «О порядке формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций», законом от 23.08.1996г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» и др.

Тема. Рента и пожизненное содержание с иждивением

1. Понятие и виды договора ренты.
2. Субъекты договора. Форма и государственная регистрация договора. Содержание договора. Порядок исполнения договора.
3. Особенности договора постоянной ренты.
4. Особенности договора пожизненной ренты.
5. Договор пожизненного содержания с иждивением.

После изучения темы студент знает понятие договора ренты, особенности ренты, виды ренты, правовое регулирование, форму и содержание договора ренты. Кто выступает сторонами данных договоров, их права, обязанности и ответственность. Исполнение договора ренты. Определение и правовое значение момента исполнения рентных обязательств. В чем особенности договора пожизненного содержания с иждивением.

Необходимо знать, что по договору ренты одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме.

Договор можно охарактеризовать как реальный, возмездный, алеаторный.

Обратите внимание, что законодательством предусматриваются два вида ренты: постоянная и пожизненная, разновидностью которой является пожизненное содержание гражданина с иждивением.

Изучение данной темы направлено на формирование умений ограничивать ренту от пожизненного содержания с иждивением; сравнивать виды рентных договоров; составлять договоры ренты и пожизненного содержания с иждивением.

Студент в ходе изучения темы должен четко выяснить, что пожизненное содержание с иждивением имеет следующие отличительные черты: предметом является только недвижимость; в договоре определяется стоимость всего содержания с иждивением; минимальный размер ренты равен величине прожиточного минимума на душу населения в соответствующем субъекте РФ; предусматривается предоставление содержания в натуре (обеспечение бытовых потребностей, уход за получателем ренты; может предусматриваться оплата ритуальных услуг), но может быть предусмотрена возможность замены содержания в натуре выплатой в течение жизни гражданина периодических платежей в деньгах; плательщик вправе распоряжаться имуществом, т.е. отчуждать его, сдавать в залог, аренду и т.п. только с согласия получателя ренты; получатель ренты может потребовать прекращения договора в связи с существенным нарушением

плательщиком своих обязанностей и возврата переданной недвижимости без зачета уже произведенных расходов, связанных с содержанием получателя ренты.

Студент должен владеть научной терминологией в рамках данной темы, навыками системного исследования гражданско-правовых явлений, навыками выявления проблем при исполнении договоров ренты и пожизненного содержания с иждивением.

Тема. Договор аренды

Вопросы:

1. Общие положения о договоре аренды. Договор аренды: понятие, характеристика, цель договора. Субъекты договора.
2. Форма договора. Содержание договора.
3. Права и обязанности сторон. Предоставление имущества арендатору.
4. Ответственность арендодателя за недостатки сданного в аренду имущества. Пользование арендатором имуществом. Досрочное расторжение договора по требованию сторон.
5. Преимущественное право арендатора на заключение договора аренды на новый срок. Возврат арендованного имущества арендодателю.
6. Порядок и условия выкупа арендованного имущества.
7. Прокат. Понятие, правовое регулирование и особенности договора бытового проката.
8. Специальный субъектный состав. Предмет договора бытового проката.
9. Права и обязанности сторон. Прекращение договора.
10. Аренда транспортных средств. Договоры аренды транспортных средств: понятие, виды, правовое регулирование.
11. Форма и содержание договора аренды транспортных средств с экипажем.
12. Права и обязанности сторон.
13. Ответственность за вред, причиненный транспортным средством третьим лицам.
14. Форма и содержание договора аренды транспортного средства без экипажа.
15. Права и обязанности сторон. Ответственность за вред, причиненный транспортным средством третьим лицам.
16. Аренда зданий и сооружений. Договор аренды зданий и сооружений: понятие, форма, государственная регистрация.
17. Содержание договора. Предмет договора. Права, обязанности и ответственность сторон.
18. Права на земельный участок при аренде находящегося на нем здания или сооружения. Особенности аренды жилых помещений.
19. Аренда предприятий. Договор аренды предприятия: понятие, общая характеристика.
20. Финансовая аренда. Договор финансовой аренды: понятие, значение, сфера применения, общая характеристика.

Договор аренды (имущественного найма), также как и договор найма жилого помещения и договор ссуды относится к договорам о передаче имущества в пользование.

Студент должен уяснить, что по договору аренды арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

Договор аренды является консенсуальным, возмездным, взаимным и срочным.

Разновидностью договора аренды являются договоры проката, аренды транспортных средств, аренды здания или сооружения, аренды предприятия, финансовой аренды.

Условие о предмете – единственное существенное условие оговора аренды. Для договора аренды здания или сооружения, аренды предприятия существенным условием в силу прямого указания закона служит, кроме того, условие об арендной плате. Предметом договора аренды служит индивидуально-определенное имущество, которое не теряет своих натуральных свойств в процессе его использования (т.е. непотребляемые вещи) –

земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и т.п. Предмет договора аренды должен считаться установленным, если содержание договора позволяет определенно установить имущество, подлежащее передаче в качестве объекта аренды.

Нужно знать договор аренды: понятие, характеристика, цель договора. Субъекты договора. Форма договора. Содержание договора. Права и обязанности сторон. Предоставление имущества арендатору. Ответственность арендодателя за недостатки сданного в аренду имущества. Пользование арендатором имуществом. Досрочное расторжение договора по требованию сторон. Преимущественное право арендатора на заключение договора аренды на новый срок. Возврат арендованного имущества арендодателю. Порядок и условия выкупа арендованного имущества.

Студент должен знать понятие договора аренды, особенности аренды, виды аренды, правовое регулирование, форму и содержание договора аренды. Кто выступает сторонами в различных видах договоров аренды, их права, обязанности и ответственность. Исполнение договора аренды. Определение и правовое значение момента исполнения арендных обязательств. В чем особенности отдельных видов договоров аренды.

После изучения данной темы студенту необходимо уметь отграничивать виды договоров аренды; сравнивать виды договоров аренды; составлять различные виды договоров аренды: проката, аренда транспортных средств и другие.

Студенту необходимо владеть научной терминологией в рамках данной темы, навыками системного исследования различных видов договоров аренды, навыками выявления проблем при исполнении различных видов договоров аренды: проката, аренда транспортных средств и других.

Особенностью договора проката является его публичный характер, что означает распространение на него правил ст. 426 ГК РФ. Особенность досрочного расторжения договора проката заключается в том, что арендатор вправе в любое время расторгнуть договор, предварительно предупредив об этом арендодателя за 10 дней.

Аренда транспортных средств представляет собой один из видов договора аренды, которая может сопровождаться оказанием дополнительно услуг по управлению транспортным средством и его эксплуатации, на основании чего этот договор подразделяется на два подвида: аренду транспортного средства с экипажем и аренду транспортного средства без экипажа.

По договору аренды здания или сооружения арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение. Это понятие студент должен знать.

Знать, что договор заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Заключение его посредством обмена средствами письменной связи либо в форме акцепта действиями не допускается. Несоблюдение формы договора влечет его недействительность. Договор аренды зданий или сооружений подлежит государственной регистрации, если он заключен на срок не менее одного года.

Существенными условиями договора аренды зданий и сооружений являются условия о предмете договора и о размере арендной платы.

Тема. Наем жилого помещения

Вопросы:

1. Понятие и виды договора найма жилого помещения.
2. Форма и содержание договора найма жилого помещения. Субъекты договора (наймодатель и наниматель).
3. Правовое положение граждан, постоянно проживающих в жилом помещении вместе с нанимателем, порядок их вселения.
4. Временные жильцы и поднаниматели.
5. Сохранение договора при переходе права собственности на жилое помещение.
6. Замена нанимателя в договоре найма жилого помещения.

7. Права и обязанности наймодателя и нанимателя.

8. Преимущественное право нанимателя на заключение договора на новый срок.

9. Изменение и расторжение договора найма жилого помещения: основания, порядок, последствия.

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

Следует обратить внимание на то, что договор найма жилого помещения можно охарактеризовать как консенсуальный, взаимный, возмездный, срочный.

Договор найма жилого помещения имеет две разновидности: договор коммерческого найма и договор социального найма.

Необходимо особо отметить, что договор коммерческого найма жилого помещения заключается в отношении помещения, находящегося в частном жилищном фонде или государственном и муниципальном фонде, не предназначенном для социального использования. Данное правоотношение обладает признаками гражданско-правового, стороны договора действуют на основании автономии собственной воли и равноправного положения в гражданском обороте.

Договор социального найма жилого помещения заключается в отношении помещений, находящихся в домах государственного и муниципального жилищного фонда, предназначенных для предоставления жилых помещений «социально не защищённым» слоям населения. Детальное регулирование социального найма установлено в ЖК РФ.

Гражданское законодательство содержит правила, имеющие значения для всех видов найма жилого помещения. Так, нормы о письменной форме договора, сохранении договора найма жилого помещения при переходе права собственности на жилое помещение, обязанностях нанимателя жилого помещения, временных жильцов (пользователей) и поднанимателей, ремонте сданного внаем жилого помещения являются общими для названных разновидностей договора найма жилого помещения.

Студент должен уяснить понятие договора найма жилого помещения, особенности социального и коммерческого найма жилого помещения, виды найма жилого помещения, правовое регулирование, форму и содержание договоров найма жилого помещения. Кто выступает сторонами в различных видах договоров найма жилого помещения, обязанности и ответственность сторон. Особенности исполнения договора найма жилого помещения. Определение и правовое значение момента прекращения найма жилого помещения. В чем особенности отдельных видов договоров найма жилого помещения.

Необходимо уметь отграничивать виды найма жилого найма жилого помещения: социального и коммерческого найма жилого помещения; сравнивать и выявлять особенности найма жилого помещения; составлять различные виды договоров найма жилого помещения.

Следует владеть научной терминологией в рамках данной темы, навыками системного исследования различных видов договоров аренды, навыками выявления проблем при исполнении социального и коммерческого найма жилого помещения.

Тема. Безвозмездное пользование (ссуда)

Вопросы:

1. Понятие договора. Особенности субъектного состава.

2. Форма и государственная регистрация договора.

3. Содержание договора ссуды. Права, обязанности и ответственность сторон.

4. Риск случайной гибели (повреждения) вещи, переданной в безвозмездное пользование.

5. Ответственность за недостатки вещи, переданной в безвозмездное пользование, и за вред, причиненный третьему лицу в результате пользования вещью.

6. Права третьих лиц на вещь, передаваемую в безвозмездное пользование.

7. Прекращение договора. Досрочное расторжение договора безвозмездного пользования, отказ от договора.

По анализируемому на семинаре договору (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.

Следует отметить, что в современных условиях слово «ссуда» широко употребляется в гражданском обороте в качестве синонима займа (краткосрочная и долгосрочная ссуды).

Договор ссуды регулируется, кроме прочего, рядом норм об имущественном найме. Это нормы о предмете, передаваемом в пользование, сроке договора, некоторые обязанности ссудополучателя, возможность признания договора возобновленным на неопределенный срок, порядок распределения между сторонами затрат на отделимые и неотделимые улучшения полученного пользование имущества.

Сторонами договора ссуды могут быть любые участники гражданского оборота. Однако закон особо выделяет нормы, относящиеся только к ссудодателю.

Право передачи вещи в безвозмездное пользование принадлежит ее собственнику и иным лицам, уполномоченным на то законом или собственником. Однако в отдельных случаях устанавливаются определенные ограничения на передачу имущества по договору ссуды, так. опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель давать согласие на совершение подобных сделок; коммерческим организациям запрещено передавать имущество в безвозмездное пользование лицу, являющемуся ее учредителем, участником, руководителем, членом ее органов управления или контроля.

Ссудодатель вправе распорядиться вещью, находящейся в пользовании ссудополучателя, например, произвести ее отчуждение или передавать в аренду третьему лицу.

Договор прекращается в случае смерти гражданина-ссудополучателя или ликвидации юридического лица-ссудополучателя (если иное не предусмотрено договором).

Студентам необходимо иметь представление о понятии договора. Особенности субъектного состава. Форма и государственная регистрация договора. Содержание договора ссуды. Права, обязанности и ответственность сторон. Риск случайной гибели (повреждения) вещи, переданной в безвозмездное пользование. Ответственность за недостатки вещи, переданной в безвозмездное пользование, и за вред, причиненный третьему лицу в результате пользования вещью. Права третьих лиц на вещь, передаваемую в безвозмездное пользование. Прекращение договора. Досрочное расторжение договора безвозмездного пользования, отказ от договора.

Необходимо акцентировать внимание на особенностях договора безвозмездного пользования (ссуда), правовое регулирование, форму и содержание договора безвозмездного пользования (ссуда). Кто выступает сторонами договора безвозмездного пользования (ссуда) и ответственность сторон. Особенности исполнения договора безвозмездного пользования (ссуда). Определение и правовое значение момента прекращения договора безвозмездного пользования (ссуда). В чем особенности договора безвозмездного пользования (ссуда).

Студенту необходимо уметь отграничивать договор безвозмездного пользования (ссуда) и аренду; сравнивать и выявлять особенности договора безвозмездного пользования (ссуда) и аренды; составлять различные виды договоров безвозмездного пользования (ссуда).

Тема. Подряд

Вопросы:

1. Общие положения о подряде. Договор подряда: понятие, виды. Субъекты договора: подрядчик и заказчик.
2. Структура договорных связей (система генерального подряда; множественность лиц на стороне подрядчика, заказчика и др.).
3. Форма и содержание договора. Предмет договора. Сроки выполнения работ, цена.
4. Права и обязанности сторон. Выполнение работ иждивением подрядчика.
5. Выполнение работ из материалов заказчика. Содействие заказчика.
6. Порядок приемки заказчиком выполненной работы. Гарантия качества работ.
7. Последствия некачественного выполнения работ подрядчиком. Сроки обнаружения ненадлежащего качества результата работы.
8. Ответственность сторон по договору подряда.
9. Прекращение договора. Отказ заказчика и подрядчика от исполнения договора: случаи, условия, последствия.
10. Бытовой подряд. Понятие, правовое регулирование и сфера применения договора бытового подряда.
11. Особенности субъектного состава. Форма и содержание договора.
12. Права и обязанности сторон. Дополнительные гарантии прав заказчика.
13. Строительный подряд. Понятие и сфера применения договора строительного подряда. Субъекты договора, структура договорных связей.
14. Форма и порядок заключения договора. Содержание договора. Предмет в договоре строительного подряда.
15. Сроки выполнения работ, цена. Техническая документация и смета.
16. Права и обязанности сторон. Участие инженера (инженерной организации) в осуществлении прав и выполнении обязанностей заказчика.
17. Сотрудничество сторон в договоре строительного подряда. Обязанности подрядчика по охране окружающей среды и обеспечению безопасности строительных работ.
18. Порядок сдачи и приемки работ (объекта). Ответственность сторон по договору строительного подряда. Сроки обнаружения ненадлежащего качества строительных работ.
19. Последствия консервации строительства.
20. Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ: понятие, сфера применения, общая характеристика.
21. Государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд: понятие, значение, общая характеристика.

Общей характеристике договора подряда и положениям о его разновидностях посвящена одноименная глава 37 ГК РФ, являющаяся достаточно объемной (более 60-ти статей) и подразделяющаяся на параграфы, регулирующие отдельные разновидности договора подряда.

Статья 702 ГК РФ определяет, что по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его. Данное определение необходимо студенту знать и применять.

Договор подряда является консенсуальным, возмездным и взаимным. На это необходимо обратить внимание. С точки зрения гражданского оборота, договор подряда опосредует выполнение различных работ, имеющих овеществленный результат. Именно по данному признаку происходит отграничение договора подряда от, например, договора возмездного оказания услуг. Нормы о договоре подряда достаточно стабильны – по крайней мере прослеживается преемственность норм современного российского гражданского права о подряде не только с советским, но и с дореволюционным законодательством.

Законодателем в качестве отдельных видов договора подряда выделяются бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных и муниципальных нужд. К ним общие нормы о

договоре подряда применяются, если иное не установлено положениями соответствующих статей (то есть при коллизии общих и специальных норм применяются последние). В то же время, на практике заключается большое количество разновидностей договоров подряда, не поименованных в гражданском законодательстве, например: толлинг (переработка давальческого сырья), подряд на ремонтные работы и т.п.

Студенту необходимо разобраться с общими положениями о подряде. Изучить договор подряда: понятие, виды. Субъекты договора: подрядчик и заказчик. Структура договорных связей (система генерального подряда; множественность лиц на стороне подрядчика, заказчика и др.).

Форма и содержание договора. Предмет договора. Сроки выполнения работ, цена. Права и обязанности сторон. Выполнение работ иждивением подрядчика. Выполнение работ из материалов заказчика. Содействие заказчика. Порядок приемки заказчиком выполненной работы. Гарантия качества работ. Последствия некачественного выполнения работ подрядчиком. Сроки обнаружения ненадлежащего качества результата работы. Ответственность сторон по договору подряда.

Прекращение договора. Отказ заказчика и подрядчика от исполнения договора: случаи, условия, последствия.

Знать понятие, правовое регулирование и сфера применения договора бытового подряда. Особенности субъектного состава. Форма и содержание договора. Права и обязанности сторон. Дополнительные гарантии прав заказчика.

Знать понятие и сфера применения договора строительного подряда. Субъекты договора, структура договорных связей. Форма и порядок заключения договора. Содержание договора. Предмет в договоре строительного подряда. Сроки выполнения работ, цена. Техническая документация и смета.

Знать права и обязанности сторон. Участие инженера (инженерной организации) в осуществлении прав и выполнении обязанностей заказчика. Сотрудничество сторон в договоре строительного подряда. Обязанности подрядчика по охране окружающей среды и обеспечению безопасности строительных работ. Порядок сдачи и приемки работ (объекта). Ответственность сторон по договору строительного подряда. Сроки обнаружения ненадлежащего качества строительных работ. Последствия консервации строительства.

Знать, что такое договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ: понятие, сфера применения, общая характеристика, государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд: понятие, значение, общая характеристика.

Тема. Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

Вопросы:

1. Понятие договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ и особенности правового регулирования.

2. Отличия договора на выполнение научно-исследовательских работ от договоров на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ.

3. Субъекты договора. Содержание договора, особенности предмета договора.

4. Права и обязанности сторон. Права сторон на результаты работы.

5. Особые случаи досрочного прекращения договоров: невозможность достижения результатов научно-исследовательских работ и невозможность продолжения опытно-конструкторских и технологических работ.

6. Ответственность сторон. Специфика ответственности исполнителя за нарушение договора.

Законодатель применил одну договорную модель с одним массивом регулирующих норм в отношении двух договоров: на выполнение научно-исследовательских работ (далее для краткости - НИР) и на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ

(далее – ОКР, а совместно - НИОКР). С одной стороны, они крайне схожи, поэтому подобный подход законодателя вполне обоснован; с другой стороны они отличаются предметом и степенью творчества, которая должна быть проявлена исполнителем. Регулируется договор на НИОКР главой 38 ГК РФ, субсидиарно – нормами о договоре подряда (в том числе на выполнение работ для государственных и муниципальных нужд). Кроме того, в ходе исполнения данного договора могут быть созданы объекты, отвечающие признакам охраноспособности согласно законодательству об интеллектуальной собственности, к которому и необходимо в этом случае обращаться.

Согласно п. 1 ст. 769 ГК РФ по договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ - разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

Признаки (консенсуальный или реальный, возмездный или нет и т.д.)

Договор на выполнение НИОКР должен классифицироваться как консенсуальный, взаимный и возмездный. Кроме того, его можно охарактеризовать как «венчурный», предполагающий определенный риск объективной невозможности достижения искомого результата.

Студент должен знать понятие договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ и особенности правового регулирования. Отличия договора на выполнение научно-исследовательских работ от договоров на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ. Субъекты договора. Содержание договора, особенности предмета договора.

Права и обязанности сторон. Права сторон на результаты работы. Особые случаи досрочного прекращения договоров: невозможность достижения результатов научно-исследовательских работ и невозможность продолжения опытно-конструкторских и технологических работ. Ответственность сторон. Специфика ответственности исполнителя за нарушение договора.

Студент должен владеть научной терминологией в рамках данной темы, навыками системного исследования различных договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, навыками выявления проблем при исполнении договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.

Тема. Возмездное оказание услуг

Вопросы:

1. Понятие договора.
2. Правовое регулирование договора возмездного оказания услуг.
3. Виды услуг, оказываемых по договору. Форма и содержание договора.
4. Субъекты договора, их права, обязанности и ответственность.
5. Порядок исполнения договора. Односторонний отказ от исполнения договора, последствия.

Студенту необходимо разобраться с понятием договора, его правовым регулированием, т.е. договора возмездного оказания услуг. Виды услуг, оказываемых по договору. Форма и содержание договора. Субъекты договора, их права, обязанности и ответственность. Порядок исполнения договора. Односторонний отказ от исполнения договора, последствия.

Студент должен знать понятие договора возмездного оказания услуг, особенности договора возмездного оказания услуг, правовое регулирование, форму и содержание договора возмездного оказания услуг. Кто выступает сторонами договора возмездного оказания услуг и ответственность сторон по данному договору. Особенности исполнения

договора возмездного оказания услуг. Определение и правовое значение момента прекращения договора возмездного оказания услуг. В чем особенности договора возмездного оказания услуг.

Тема. Перевозка. Транспортная экспедиция

Вопросы:

1. Классификация перевозок.
2. Правовое регулирование перевозок.
3. Договоры об организации перевозок, их значение, порядок заключения и исполнения.
4. Договор перевозки груза. Понятие и виды договора. Субъекты договора: грузоотправитель и перевозчик. Правовое положение грузополучателя.
5. Форма и порядок заключения договора. Перевозочные документы.
6. Права, обязанности и ответственность сторон по договору перевозки груза.
7. Ответственность перевозчика за утрату, недостачу и повреждение груза; просрочку в доставке груза. Случаи освобождения перевозчика от ответственности. Ответственность грузоотправителя и грузополучателя. Претензии и иски по перевозкам грузов.
8. Срок исковой давности по требованиям, вытекающим из перевозки груза.
9. Договор перевозки пассажира и багажа. Понятие, форма и порядок заключения договора. Стороны договора.
10. Права, обязанности и ответственность сторон.
11. Ответственность перевозчика за вред, причиненный жизни или здоровью пассажира.
12. Транспортная экспедиция. Договор транспортной экспедиции: понятие, правовое регулирование.
13. Виды услуг, оказываемых экспедиторами.
14. Содержание договора. Особенности предмета. Права и обязанности сторон.
15. Ответственность сторон по договору транспортной экспедиции.

Система транспортных договоров может строиться по-разному, исходя из выбранных критериев классификации. В целях изучения транспортных договоров можно предложить следующую структуру такой системы:

На первой ступени классификации, исходя из направленности транспортных договоров, можно выделить: договоры, направленные на перевозку (договор перевозки грузов, договор фрахтования, договор перевозки грузов в прямом смешанном сообщении, договор перевозки пассажиров) и договоры, направленные на обеспечение процесса перевозки (договор на подачу транспортных средств под погрузку и предъявление груза к перевозке, договоры об организации перевозок, договоры между транспортными организациями, договоры оказания услуг по использованию объектов транспортной инфраструктуры, договоры между владельцами транспортных инфраструктур, договор транспортной экспедиции).

В подсистеме транспортных договоров, направленных на обеспечение процесса перевозки можно выделить группу организационных договоров, представляющую собой систему более низкого уровня. Основными признаками, позволяющими выделить организационные договоры в самостоятельную группу, являются:

1. неимущественный характер отношений, возникающих из этих договоров;
2. направленность на организацию имущественных правоотношений.

Студенту необходимо уяснить классификацию перевозок. Правовое регулирование перевозок. Договоры об организации перевозок, их значение, порядок заключения и исполнения.

Договор перевозки груза. Понятие и виды договора. Субъекты договора: грузоотправитель и перевозчик. Правовое положение грузополучателя.

Форма и порядок заключения договора. Перевозочные документы.

Права, обязанности и ответственность сторон по договору перевозки груза. Ответственность перевозчика за утрату, недостачу и повреждение груза; просрочку в доставке груза. Случаи освобождения перевозчика от ответственности. Ответственность грузоотправителя и грузополучателя. Претензии и иски по перевозкам грузов. Срок исковой давности по требованиям, вытекающим из перевозки груза.

Договор перевозки пассажира и багажа. Понятие, форма и порядок заключения договора. Стороны договора. Права, обязанности и ответственность сторон. Ответственность перевозчика за вред, причиненный жизни или здоровью пассажира.

Транспортная экспедиция. Договор транспортной экспедиции: понятие, правовое регулирование. Виды услуг, оказываемых экспедиторами. Содержание договора. Особенности предмета. Права и обязанности сторон. Ответственность сторон по договору транспортной экспедиции.

Студент должен владеть научной терминологией в рамках данной темы, навыками системного исследования различных видов договоров перевозки, навыками выявления проблем при исполнении различных видов договоров перевозки грузов и пассажиров, транспортной экспедиции: в прямом, смешанном сообщении и других.

Тема. Заем и кредит. Финансирование под уступку денежного требования

Вопросы:

1. Заем. Понятие и виды договора займа. Субъекты договора.
 2. Форма и содержание договора займа. Предмет договора.
 3. Права и обязанности сторон. Обязанность заемщика возвратить сумму займа и последствия ее нарушения.
 4. Оспаривание договора займа по его безденежности.
 5. Кредитный договор. Понятие кредитного договора, соотношение с договором займа.
 6. Форма и порядок заключения договора.
 7. Содержание договора. Стороны договора, их права, обязанности и ответственность.
- Отказ от предоставления (получения) кредита.
8. Товарный кредит и коммерческий кредит. Понятие, правовая природа и особенности применения.
 9. Финансирование под уступку денежного требования.
 10. Понятие и виды договора финансирования под уступку денежного требования. Форма и содержание договора.
 11. Субъекты договора, их права, обязанности и ответственность.
 12. Ответственность клиента за действительность уступаемого денежного требования.

По договору займа одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

Договор займа можно охарактеризовать как реальный, может быть как возмездным, так и безвозмездным.

Предметом договора займа являются деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками.

Лицо, предоставляющее заем, называется займодавцем, а лицо, получающее заем, именуется заемщик. Сторонами договора могут быть как юридические, так и физические лица. В ГК РФ отдельно выделяются такие виды договора займа как целевой заем и государственный заем. В тех случаях, когда заемщиком выступает Российская Федерация или субъект РФ, заем называется государственным займом. Целевой заем имеет место когда договор займа заключен с условием использования заемщиком полученных средств на определенные цели.

Студент должен знать понятие и виды договора займа. Субъекты договора. Форма и содержание договора займа. Предмет договора. Права и обязанности сторон. Обязанность

заемщика вернуть сумму займа и последствия ее нарушения. Оспаривание договора займа по его безденежности.

Знать особенности кредитного договора. Понятие кредитного договора, соотношение с договором займа. Форма и порядок заключения договора. Содержание договора. Стороны договора, их права, обязанности и ответственность. Отказ от предоставления (получения) кредита.

Товарный кредит и коммерческий кредит. Понятие, правовая природа и особенности применения.

Финансирование под уступку денежного требования. Понятие и виды договора финансирования под уступку денежного требования. Форма и содержание договора. Субъекты договора, их права, обязанности и ответственность. Ответственность клиента за действительность уступаемого денежного требования.

Также необходимо знать понятие займа и кредита, финансирования под уступку денежного требования, особенности обязательств в сфере займа и кредита, финансирования под уступку денежного требования, процесс правового регулирования обязательств в сфере займа и кредита, финансирования под уступку денежного требования, форму и содержание заемно-кредитных обязательств. Кто выступает сторонами в различных видах обязательств в сфере займа и кредита, финансирования под уступку денежного требования, транспортной экспедиции, их права, обязанности и ответственность. Исполнение договора займа и кредита, финансирования под уступку денежного требования. Определение и правовое значение обязательств в сфере займа и кредита, финансирования под уступку денежного требования в банковской практике. В чем особенности отдельных видов договоров займа и кредита, финансирования под уступку денежного требования, Что такое товарный кредит.

Тема. Банковский вклад (депозит). Банковский счет

Вопросы:

1. Банковский вклад (депозит). Договор банковского вклада: понятие и правовое регулирование договора. Субъекты договора.

2. Форма договора. Сберегательная книжка: виды, содержание, восстановление. Сберегательный (депозитный) сертификат: понятие, виды.

3. Содержание договора.

4. Виды вкладов.

5. Права, обязанности и ответственность сторон. Внесение третьими лицами денежных средств на счет вкладчика. Особенность договора банковского вклада в пользу третьих лиц. Проценты на вклад и порядок их начисления, изменения. Возврат суммы вклада.

6. Прекращение договора.

7. Банковский счет. Понятие и субъекты договора банковского счета.

8. Виды банковских счетов (общая характеристика).

9. Форма и порядок заключения договора. Содержание договора. Права, обязанности и ответственность сторон.

10. Обязанности банка по совершению операций по счету, сроки их совершения. Основания и очередность списания денежных средств со счета.

11. Случаи ограничения распоряжения клиента счетом. Расторжение договора банковского счета.

Как правило, банк не может отказать клиенту в заключении договора банковского счета. Условия договора являются одинаковыми для всех клиентов. В отдельных случаях он может быть и договором присоединения, когда банк предлагает условия договора в стандартной форме. Он также является, как правило, возмездным, поскольку обычно клиент уплачивает банку комиссионные за проведение расчетных операций, а банк начисляет проценты на используемые им денежные средства, находящиеся на счете клиента. По договору права и обязанности возникают как у банка, например перечисление

денежных средств лицу, указанному владельцем счета, так и у клиента, который должен представлять в банк платежные документы.

Существенным является условие о предмете договора банковского счета, под которым понимаются расчетные и иные услуги, оказываемые кредитной организацией клиенту, а также стоимость банковских услуг, сроки выполнения банковских услуг, имущественная ответственность

Нужно знать, что такое договор банковского вклада: понятие и правовое регулирование договора. Субъекты договора.

Изучить форму договора. Сберегательная книжка: виды, содержание, восстановление. Сберегательный (депозитный) сертификат: понятие, виды. Содержание договора. Виды вкладов.

Уяснить права, обязанности и ответственность сторон. Внесение третьими лицами денежных средств на счет вкладчика. Особенность договора банковского вклада в пользу третьих лиц. Проценты на вклад и порядок их начисления, изменения. Возврат суммы вклада. Прекращение договора.

Изучить банковский счет. Понятие и субъекты договора банковского счета. Виды банковских счетов (общая характеристика).

Форма и порядок заключения договора. Содержание договора. Права, обязанности и ответственность сторон. Обязанности банка по совершению операций по счету, сроки их совершения. Основания и очередность списания денежных средств со счета. Случаи ограничения распоряжения клиента счетом. Расторжение договора банковского счета.

Студенту необходимо знать понятие банковской деятельности и обязательств в сфере банковской деятельности, особенности обязательств в сфере банковского вклада (депозита) и банковского счета, процесс правового регулирования договоров банковского вклада (депозита) и банковского счета, форму и содержание договоров банковского вклада (депозита) и банковского счета. Кто выступает сторонами в различных видах обязательств в сфере банковской деятельности, их права, обязанности и ответственность. Исполнение договоров в банковской деятельности. Определение и правовое значение обязательств и договоров банковского вклада (депозита) и банковского счета в банковской практике. В чем особенности отдельных видов договоров банковского вклада (депозита) и банковского счета. Какие существуют виды банковских счетов.

Тема. Расчеты

Вопросы:

1. Расчетные отношения: понятие, правовое регулирование и правовая природа.

Наличные и безналичные расчеты.

2. Формы безналичных расчетов. Расчетный документ: понятие, реквизиты.

3. Платежное поручение - понятие, содержание, условия и порядок исполнения.

4. Аккредитив: понятие и виды: (отзывной, безотзывной, покрытый, непокрытый).

Исполнение аккредитива. Закрытие аккредитива.

5. Расчеты по инкассо - понятие, порядок и условия исполнения.

6. Расчеты чеками. Понятие и виды чеков. Реквизиты чека. Передача прав по чеку.

Оплата чека. Отказ от оплаты чека и последствия неоплаты.

Для отношений по расчётам характерны следующие признаки:

- связь с обслуживаемыми гражданско-правовыми обязательствами;

- осуществление платежей в наличном или безналичном порядке;

- участие наряду с кредитором и должником третьего субъекта, обладающего специальной правоспособностью - банка или иной кредитной организации.

Расчеты могут осуществляться в наличной или безналичной формах. При наличных расчетах используются бумажные деньги (банкноты) и монеты. При безналичных расчетах денежные суммы перечисляются посредством бухгалтерских записей по банковским счетам, либо в иной форме, не требующей физической передачи денег.

Между юридическими лицами расчеты наличными денежными средствами возможны только в пределах сумм, установленных Банком России. С участием физических лиц расчеты наличными денежными средствами проводятся без ограничений.

Для осуществления расчетов наличными деньгами каждая организация должна иметь кассу и вести кассовую книгу по установленной форме. Вся денежная наличность сверх установленных лимитов остатка наличных денежных средств в кассе должна сдаваться организацией в обслуживающий ее банк в порядке и в сроки, согласованные с последним. Организации вправе в пределах короткого срока хранить в своих кассах деньги в сумме сверх установленных лимитов для целей оплаты труда, выплаты пособий. Прием наличных денег в кассу организации осуществляется по приходному кассовому ордеру, который должен быть подписан главным бухгалтером организации или иным уполномоченным лицом.

Эти положения необходимо знать студенту.

Разобраться с расчетными отношениями: понятие, правовое регулирование и правовая природа. Наличные и безналичные расчеты. Формы безналичных расчетов. Расчетный документ: понятие, реквизиты.

Платежное поручение - понятие, содержание, условия и порядок исполнения.

Аккредитив: понятие и виды: (отзывной, безотзывной, покрытый, непокрытый). Исполнение аккредитива. Закрытие аккредитива.

Расчеты по инкассо - понятие, порядок и условия исполнения.

Расчеты чеками. Понятие и виды чеков. Реквизиты чека. Передача прав по чеку. Оплата чека. Отказ от оплаты чека и последствия неоплаты.

Студен должен знать понятие расчетных обязательств, особенности наличных и безналичных расчетов, правовое регулирование расчетных обязательств, форму и содержание договора расчетных обязательств. Кто выступает сторонами расчетных обязательств и ответственность сторон по расчетным обязательствам. Особенности исполнения расчетных обязательств. Определение и правовое значение момента исполнения расчетных обязательств. В чем особенности видов и форм расчетных обязательств.

Тема. Договор хранения

Вопросы:

1. Общие положения о хранении. Понятие, значение договора хранения. Виды хранения: профессиональное и непрофессиональное, регулярное и иррегулярное. Чрезвычайное хранение. Особенности хранения вещей с опасными свойствами.

2. Субъекты договора хранения: поклажедатель и хранитель. Форма и содержание договора хранения. Предмет хранения. Условие о сроке и вознаграждении. Права, обязанности и ответственность сторон. Возмещение расходов на хранение. Изменение условий хранения. Прекращение договора хранения.

3. Хранение на товарном складе. Договор складского хранения: понятие, значение и особенности. Складские документы.

4. Специальные виды хранения: в ломбарде; в банке (в том числе с использованием или предоставлением индивидуального банковского сейфа); в камерах хранения транспортных организаций; в гардеробах организаций; в гостинице. Хранение вещей, являющихся предметом спора (секвестр).

Студент должен знать виды договора хранения:

- хранение вещей на товарном складе;
- хранение вещей в ломбарде;
- хранение вещей в банке;
- хранение вещей в камерах хранения транспортных организаций;
- хранение вещей в гостиницах;
- секвестр – хранение вещей, являющихся предметом спора.

Необходимо знать общие положения о хранении. Понятие, значение договора хранения. Виды хранения: профессиональное и непрофессиональное, регулярное и иррегулярное. Чрезвычайное хранение. Особенности хранения вещей с опасными свойствами.

Особенности субъектного состава договора хранения: поклажедатель и хранитель. Форма и содержание договора хранения. Предмет хранения. Условие о сроке и вознаграждении. Права, обязанности и ответственность сторон. Возмещение расходов на хранение. Изменение условий хранения. Прекращение договора хранения.

Хранение на товарном складе. Договор складского хранения: понятие, значение и особенности. Складские документы.

Специальные виды хранения: в ломбарде; в банке (в том числе с использованием или предоставлением индивидуального банковского сейфа); в камерах хранения транспортных организаций; в гардеробах организаций; в гостинице. Хранение вещей, являющихся предметом спора (секвестр).

Студент должен знать понятие договора хранения, особенности отдельных видов договоров хранения, правовое регулирование, форму и содержание договора хранения. Кто выступает сторонами договора хранения. Особенности исполнения договора хранения. Определение и правовое значение момента прекращения договора хранения. В чем особенности договоров складского хранения, хранения: в ломбарде; в банке (в том числе с использованием или предоставлением индивидуального банковского сейфа); в камерах хранения транспортных организаций; в гардеробах организаций; в гостинице, хранения вещей, являющихся предметом спора (секвестр)

Тема Договор страхования

Вопросы:

1. Понятие и правовое регулирование страхования.
2. Основные страховые понятия: страховой риск, страховой случай, страховой интерес, страховая премия (страховой взнос), страховой тариф, страховая сумма, страховая стоимость, страховое возмещение, страховщик, страхователь, застрахованное лицо, выгодоприобретатель.
3. Виды страхования: имущественное и личное.
4. Виды имущественного страхования, их характеристика.
5. Формы страхования: добровольное; обязательное; обязательное государственное.
6. Специальные виды страхования.
7. Сострахование, взаимное страхование. Перестрахование.
8. Общая характеристика договора страхования: субъекты; форма; содержание договора; права и обязанности сторон по договору.
9. Случаи освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения или страховой суммы. Прекращение договора.
10. Понятие и особенности договора имущественного страхования.
11. Неполное имущественное страхование; дополнительное страхование; страхование от разных рисков.
12. Договор личного страхования: понятие, виды, особенности.

Страхование – отношения по защите интересов физических и юридических лиц, Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований при наступлении определенных страховых случаев за счет денежных фондов, формируемых страховщиками из уплаченных страховых премий (страховых взносов), а также за счет иных средств страховщиков (ст. 2 Закона РФ «Об организации страхового дела в РФ»).

Студент должен ориентироваться в основных понятиях страхового законодательства. Таких как.

Страхователь – лицо, заключающее договор страхования. Застрахованное лицо – физическое лицо, жизнь или здоровье которого застрахованы по договору личного

страхования или страхования ответственности. В качестве застрахованного могут выступать как страхователь, так и выгодоприобретатель. Выгодоприобретатель – лицо, в пользу которого страхователь заключил договор страхования. Страховщик - юридическое лицо, которое имеет соответствующую лицензию на страхование соответствующего вида.

Страховой риск – предполагаемое событие, на случай наступления которого производится страхование.

Страховой случай – совершившееся событие, предусмотренное договором страхования или законом, которое влечет за собой обязанность страховщика произвести страховую выплату (ст. 9 Закона РФ «Об организации страхового дела в РФ»).

Страховой интерес – основанная на законе, ином правовом акте либо договоре заинтересованность страхователя заключить договор страхования.

Страховая сумма – определенная договором страхования или определенная законом денежная сумма, в пределах которой страховщик обязуется выплатить страховое возмещение по договору имущественного страхования или которую он обязуется выплатить по договору личного страхования.

Страховая стоимость – действительная стоимость имущества в месте его нахождения в день заключения договора.

Страховая выплата – денежная сумма, которую страховщик обязан уплатить в соответствии с законом или договором страхования в случае наступления страхового случая.

Необходимо знать понятие и правовое регулирование страхования. Основные страховые понятия: страховой риск, страховой случай, страховой интерес, страховая премия (страховой взнос), страховой тариф, страховая сумма, страховая стоимость, страховое возмещение, страховщик, страхователь, застрахованное лицо, выгодоприобретатель.

Виды страхования: имущественное и личное. Виды имущественного страхования, их характеристика. Формы страхования: добровольное; обязательное; обязательное государственное. Специальные виды страхования. Сострахование, взаимное страхование. Перестрахование.

Общая характеристика договора страхования: субъекты; форма; содержание договора; права и обязанности сторон по договору. Случаи освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения или страховой суммы. Прекращение договора.

Понятие и особенности договора имущественного страхования. Неполное имущественное страхование; дополнительное страхование; страхование от разных рисков.

Договор личного страхования: понятие, виды, особенности.

Студент должен знать понятие страхования и обязательств в сфере страхования, особенности страхования и обязательств в сфере страхования, правовое регулирование, форму и содержание договора страхования и обязательств в сфере страхования, основные страховые понятия: страховой риск, страховой случай, страховой интерес, страховая премия (страховой взнос), страховой тариф, страховая сумма, страховая стоимость, страховое возмещение, страховщик, страхователь, застрахованное лицо, выгодоприобретатель. Кто выступает сторонами в различных видах договоров страхования, их права, обязанности и ответственность. Исполнение договора и особенности договора имущественного страхования. Неполное имущественное страхование; дополнительное страхование; страхование от разных рисков. Что такое договор личного страхования: понятие, виды, особенности. Определение и правовое значение момента исполнения договоров страхования. В чем особенности отдельных видов договоров имущественного и личного страхования. Что такое перестрахование, сострахование,

Необходимо уметь ограничивать виды договоров страхования и обязательств в сфере страхования; сравнивать виды договоров страхования; составлять проекты различных видов договоров страхования: имущественного, личного.

Тема. Поручение. Действие в чужом интересе без поручения. Комиссия. Агентирование

Вопросы:

1. Поручение. Понятие договора поручения, отличие от смежных договоров.
2. Субъекты договора. Форма и содержание договора.
3. Права и обязанности сторон договора.
4. Передоверие исполнения поручения. Прекращение договора поручения, последствия прекращения.
5. Действия в чужом интересе без поручения.
6. Понятие и условия (предпосылки) возникновения обязательства из действий в чужом интересе.
7. Субъекты обязательства (гестор, доминус), их права и обязанности. Последствия сделки в чужом интересе.
8. Комиссия. Понятие и виды договора комиссии.
9. Форма и содержание договора. Стороны договора (комитент, комиссионер), их права и обязанности. Ответственность комиссионера за утрату, недостачу или повреждение имущества комиссионера.
10. Прекращение договора комиссии. Отмена комиссионного поручения комитентом. Отказ комиссионера от исполнения договора комиссии.
11. Агентирование. Агентский договор: понятие, особенности правового регулирования.
12. Сфера действия агентского договора. Субъекты договора, их права и обязанности. Субагентский договор.
13. Прекращение агентского договора.

По договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия, причем права и обязанности в результате этих действий возникают непосредственно у доверителя.

Договор консенсуальный, безвозмездный, но может быть и возмездным, двусторонний, взаимный, фидуциарный.

Стороны договора. В качестве доверителя и поверенного могут выступать как юридические лица, обладающие правоспособностью, так и дееспособные физические лица, а также публично-правовые образования.

Предмет договора – действия поверенного по совершению юридических действий от имени доверителя.

Форма. Письменная или устная (ст. 158-165 ГК РФ). Полномочия поверенного указываются в доверенности.

Нужно четко уяснить, что такое поручение. Понятие договора поручения, отличие от смежных договоров. Субъекты договора. Форма и содержание договора. Права и обязанности сторон договора. Передоверие исполнения поручения. Прекращение договора поручения, последствия прекращения.

Действия в чужом интересе без поручения. Понятие и условия (предпосылки) возникновения обязательства из действий в чужом интересе. Субъекты обязательства (гестор, доминус), их права и обязанности. Последствия сделки в чужом интересе.

Комиссия. Понятие и виды договора комиссии. Форма и содержание договора. Стороны договора (комитент, комиссионер), их права и обязанности. Ответственность комиссионера за утрату, недостачу или повреждение имущества комиссионера. Прекращение договора комиссии. Отмена комиссионного поручения комитентом. Отказ комиссионера от исполнения договора комиссии.

Агентирование. Агентский договор: понятие, особенности правового регулирования. Сфера действия агентского договора. Субъекты договора, их права и обязанности. Субагентский договор. Прекращение агентского договора.

Студент должен знать понятие договора поручения, действия в чужом интересе без поручения, комиссии, агентирования, особенности договора поручения, действия в чужом интересе без поручения, комиссии, агентирования, процесс правового регулирования договоров поручения, действия в чужом интересе без поручения, комиссии, агентирования.

Кто выступает сторонами в различных видах агентских договоров: понятие, особенности правового регулирования, сфера действия агентского договора. Субъекты договора, их права и обязанности. Что такое субагентский договор. Прекращение агентского договора. Определение и правовое значение договоров поручения, действия в чужом интересе без поручения, комиссии, агентирования. В чем особенности отдельных видов договоров поручения, действия в чужом интересе без поручения, комиссии, агентирования. Какие существуют агентские договоры.

Тема. Доверительное управление имуществом

Вопросы:

1. Понятие и сфера применения договора доверительного управления имуществом.
2. Доверительное управление имуществом по основаниям, предусмотренным законом.
3. Субъекты договора - учредитель управления, доверительный управляющий. Форма договора, государственная регистрация передачи недвижимости в доверительное управление.
4. Содержание договора. Объект доверительного управления.
5. Права, обязанности и ответственность сторон. Пределы прав по распоряжению имуществом, доверительным управляющим.
6. Прекращение договора.

Знать понятие и сфера применения договора доверительного управления имуществом.

Доверительное управление имуществом по основаниям, предусмотренным законом.

Субъекты договора - учредитель управления, доверительный управляющий. Форма договора, государственная регистрация передачи недвижимости в доверительное управление. Содержание договора. Объект доверительного управления.

Права, обязанности и ответственность сторон. Пределы прав по распоряжению имуществом, доверительным управляющим. Прекращение договора.

Студент должен знать понятие договора доверительного управления имуществом, особенности и признаки доверительного управления имуществом, правовое регулирование, форму и содержание договора доверительного управления имуществом доверительного управления имуществом. Кто выступает сторонами договора доверительного управления имуществом. Особенности исполнения договора доверительного управления имуществом. Определение и правовое значение момента прекращения договора доверительного управления имуществом. В чем особенности договоров доверительного управления имуществом и какова сфера его применения.

Тема. Коммерческая концессия

Вопросы:

1. Понятие и сфера применения договора коммерческой концессии. Субъекты договора (правообладатель и пользователь).
2. Форма и регистрация договора.
3. Содержание договора. Предмет и его особенности.
4. Права, обязанности и ответственность сторон договора. Ограничения прав сторон.
5. Ответственность правообладателя по требованиям, предъявляемым к пользователю (солидарная, субсидиарная).
6. Изменение и прекращение договора коммерческой концессии. Право пользователя заключить договор на новый срок.

Студент должен знать понятие и сферу применения договора коммерческой концессии. Субъекты договора (правообладатель и пользователь). Форма и регистрация договора. Содержание договора. Предмет и его особенности. Права, обязанности и ответственность сторон договора. Ограничения прав сторон. Ответственность правообладателя по требованиям, предъявляемым к пользователю (солидарная, субсидиарная). Изменение и прекращение договора коммерческой концессии. Право пользователя заключить договор на новый срок.

Студент должен знать понятие договора коммерческой концессии, особенности договора коммерческой концессии, правовое регулирование, форму и содержание договора коммерческой концессии. Кто выступает сторонами в различных видах договоров договора коммерческой концессии, их права, обязанности и ответственность. Исполнение договора коммерческой концессии. Определение и правовое значение момента исполнения договора коммерческой концессии и франчайзинга. В чем особенности отдельных видов договоров франчайзинга.

Тема. Простое товарищество

Вопросы:

1. Понятие, виды и сфера применения договора простого товарищества.
2. Негласное товарищество. Форма и содержание договора. Стороны договора.
3. Права, обязанности и ответственность товарищей. Вклады товарищей в общее дело и в общее имущество товарищей.
4. Ведение общих дел товарищей. Порядок распределения прибыли и покрытия расходов и убытков товарищей.
5. Прекращение договора: основания, условия и порядок.

Существенными условиями договора являются условия о:

- совместных действиях товарищей;
- соединении вкладов;
- общей цели, для достижения которой осуществляются эти действия.

Нужно знать понятие, виды и сферу применения договора простого товарищества. Негласное товарищество. Форма и содержание договора. Стороны договора. Права, обязанности и ответственность товарищей. Вклады товарищей в общее дело и в общее имущество товарищей. Ведение общих дел товарищей. Порядок распределения прибыли и покрытия расходов и убытков товарищей. Прекращение договора: основания, условия и порядок.

Студент должен знать понятие договора простого товарищества, особенности договора простого товарищества, правовое регулирование, форму и содержание договора простого товарищества. Кто выступает сторонами в договоре простого товарищества, их права, обязанности и ответственность. Исполнение договора простого товарищества. Определение и правовое значение момента исполнения договора простого товарищества. В чем особенности отдельных видов договоров простого товарищества.

Тема. Обязательства вследствие причинения вреда

Вопросы:

1. Понятие обязательства вследствие причинения вреда. Стороны обязательства вследствие причинения вреда.
2. Основания (условия) возникновения обязательства из причинения вреда.
3. Объем и способы возмещения вреда. Учет вины потерпевшего и имущественного вреда положения лица, причинившего вред.
4. Предупреждение причинения вреда.
5. Ответственность юридического лица или гражданина за вред, причиненный его работником.
6. Ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами.
7. Ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда.
8. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте до 14 лет, в возрасте от 14 до 18 лет. Ответственность родителей, лишенных родительских прав, за вред, причиненный несовершеннолетними.

9. Ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным. Ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным ограниченно дееспособным.

10. Ответственность за вред, причиненный гражданином, не способным понимать значения своих действий.

11. Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих. Понятие источника повышенной опасности. Субъект ответственности.

12. Основания освобождения владельца источника повышенной опасности от ответственности.

13. Ответственность за совместно причиненный вред. Право регресса.

14. Возмещение вреда лицом, застраховавшим свою ответственность.

15. Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Объем и характер возмещения вреда, причиненного повреждением здоровья. Правила определения заработка (дохода), утраченного в результате повреждения здоровья. Возмещение дополнительно понесенных расходов.

16. Возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца.

17. Основания и условия возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных либо иных обязательств.

18. Последующие изменения размера возмещения вреда.

19. Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги. Основания и условия возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги. Субъекты ответственности. Основания освобождения от ответственности.

20. Компенсация морального вреда. Понятие морального вреда. Основания, размер и способы компенсации морального вреда.

В силу обязательства из причинения вреда лицо, причинившее вред личности или имуществу другого лица (физического или юридического), обязано возместить причиненный вред в полном объеме, а потерпевшее лицо имеет право требовать, чтобы понесенный им вред был возмещен.

Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся причинителем вреда.

Законом или договором может быть установлена обязанность причинителя вреда выплатить потерпевшим компенсацию сверх возмещения вреда. Законом может быть установлена обязанность лица, не являющегося причинителем вреда, выплатить потерпевшим компенсацию сверх возмещения вреда (например, ст.60 Градостроительного кодекса РФ устанавливает, что в случае причинения вреда личности или имуществу гражданина, имуществу юридического лица вследствие разрушения, повреждения здания, сооружения либо части здания или сооружения, нарушения требований к обеспечению безопасной эксплуатации здания, сооружения собственник такого здания, сооружения или концессионер возмещает вред в соответствии с гражданским законодательством и выплачивает компенсацию сверх возмещения вреда, если не докажет, что указанные разрушение, повреждение, нарушение возникли вследствие умысла потерпевшего, действий третьих лиц или чрезвычайного и непредотвратимого при данных условиях обстоятельства (непреодолимой силы).

Нужно знать понятие обязательства вследствие причинения вреда. Стороны обязательства вследствие причинения вреда. Основания (условия) возникновения обязательства из причинения вреда. Объем и способы возмещения вреда. Учет вины потерпевшего и имущественного вреда положения лица, причинившего вред. Предупреждение причинения вреда.

Ответственность юридического лица или гражданина за вред, причиненный его работником. Ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами. Ответственность за вред,

причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда.

Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте до 14 лет, в возрасте от 14 до 18 лет. Ответственность родителей, лишенных родительских прав, за вред, причиненный несовершеннолетними.

Ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным. Ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным ограниченно дееспособным. Ответственность за вред, причиненный гражданином, не способным понимать значения своих действий.

Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих. Понятие источника повышенной опасности. Субъект ответственности. Основания освобождения владельца источника повышенной опасности от ответственности.

Ответственность за совместно причиненный вред. Право регресса.

Возмещение вреда лицом, застраховавшим свою ответственность.

Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Объем и характер возмещения вреда, причиненного повреждением здоровья. Правила определения заработка (дохода), утраченного в результате повреждения здоровья. Возмещение дополнительно понесенных расходов.

Возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца.

Основания и условия возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных либо иных обязательств.

Последующие изменения размера возмещения вреда.

Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги. Основания и условия возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги. Субъекты ответственности. Основания освобождения от ответственности.

Компенсация морального вреда. Понятие морального вреда. Основания, размер и способы компенсации морального вреда.

Студент должен знать понятие обязательств вследствие причинения вреда, особенности обязательств вследствие причинения вреда, правовое регулирование, форму и содержание обязательств вследствие причинения вреда, основные виды обязательств вследствие причинения вреда. Кто выступает сторонами в различных видах обязательств вследствие причинения вреда. Исполнение обязательств вследствие причинения вреда. Особенности возмещения убытков, возникших из обязательств вследствие причинения вреда. Что такое деликтные обязательства, виды, особенности. Определение и правовое значение момента исполнения обязательств вследствие причинения вреда. В чем особенности отдельных видов обязательств вследствие причинения вреда. Что такое ответственность в порядке регресса.

Тема. Обязательства вследствие неосновательного обогащения

Вопросы:

1. Понятие, условия возникновения и виды обязательств вследствие неосновательного обогащения.
2. Субъекты обязательства.
3. Расчеты между сторонами обязательства.
4. Возвращение неосновательного обогащения в натуре или возмещение его стоимости.
5. Правила возмещения неполученных доходов и затрат на имущество, подлежащее возврату.
6. Учет вины при осуществлении расчетов.
7. Неосновательное обогащение, не подлежащее возврату.

Лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение), за исключением случаев, предусмотренных статьей 1109 ГК РФ (ст. 1102 ГК РФ).

Правила, предусмотренные главой 60 ГК РФ, применяются независимо от того, явилось ли неосновательное обогащение результатом поведения приобретателя имущества, самого потерпевшего, третьих лиц или произошло помимо их воли.

Нужно четко уяснить понятие, условия возникновения и виды обязательств вследствие неосновательного обогащения. Субъекты обязательства.

Расчеты между сторонами обязательства. Возвращение неосновательного обогащения в натуре или возмещение его стоимости. Правила возмещения неполученных доходов и затрат на имущество, подлежащее возврату. Учет вины при осуществлении расчетов.

Неосновательное обогащение, не подлежащее возврату.

Студент должен знать понятие обязательств вследствие неосновательного обогащения, особенности обязательств вследствие неосновательного обогащения, правовое регулирование, форму и содержание обязательств вследствие неосновательного обогащения, основные виды обязательств вследствие неосновательного обогащения. Кто выступает сторонами в различных видах обязательств вследствие неосновательного обогащения. Особенности возмещения убытков, возникших из обязательств вследствие неосновательного обогащения.