

## ОГЛАВЛЕНИЕ

|                                                                                           |    |
|-------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| Раздел 1. ВЕДЕНИЕ В ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО .....                                               | 3  |
| 1.1. Законодательство Российской Федерации, регулирующее гражданско-правовые отношения... | 3  |
| 1.2. Нормативные акты.....                                                                | 5  |
| 1.2.1. Понятие и виды нормативных актов.....                                              | 5  |
| 1.2.2. Опубликование и вступление в силу нормативных актов .....                          | 6  |
| Раздел 2. ПОНЯТИЕ И КЛАССИФИКАЦИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ .....                        | 9  |
| 2.1. Правоотношения. ....                                                                 | 9  |
| 2.2. Особенности гражданских правоотношений. ....                                         | 10 |
| 2.3. Содержание гражданского правоотношения .....                                         | 10 |
| 2.4. Понятие и содержание гражданской правосубъектности.....                              | 13 |
| 2.5. Состав участников гражданского правоотношения. ....                                  | 14 |
| 2.6. Виды объектов гражданских прав.....                                                  | 15 |
| 2.7. Вещи как объект гражданских прав.....                                                | 16 |
| Раздел 3. ГРАЖДАНЕ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ.....                           | 20 |
| 3.1. Правоспособность и дееспособность физических лиц .....                               | 20 |
| 3.2. Предпринимательская деятельность гражданина.....                                     | 21 |
| Раздел 4. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ                        | 24 |
| 4.1. Понятие и виды юридических лиц.....                                                  | 24 |
| 4.2. Правоспособность юридических лиц.....                                                | 27 |
| 4.3. Создание и регистрация юридического лица.....                                        | 28 |
| 4.4. Лицензирование отдельных видов деятельности юридического лица.....                   | 29 |
| 4.5. Реорганизация и ликвидация юридического лица.....                                    | 30 |
| 4.6. Правовые основы несостоятельности .....                                              | 32 |
| 4.7. Организационно-правовые формы коммерческих и некоммерческих лиц.....                 | 33 |
| 4.8. Некоммерческие организации .....                                                     | 47 |
| Раздел 5. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ.....                                    | 56 |
| 5.1. Виндикационный иск .....                                                             | 56 |
| 5.2. Негаторный иск.....                                                                  | 57 |
| 5.3. Иные гражданско-правовые способы защиты .....                                        | 58 |
| Раздел 6. СРОКИ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ И ЗАЩИТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАННОСТЕЙ.....    | 63 |
| Раздел 7. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРАВЕ СОБСТВЕННОСТИ И ИНЫХ ВЕЩНЫХ ПРАВАХ                      | 66 |
| 7.1. Содержание права собственности .....                                                 | 66 |
| 7.2. Субъекты и объекты права собственности.....                                          | 67 |
| 7.3. Основания приобретения и прекращения права собственности .....                       | 69 |
| 7.4. Вещные права лиц, не являющихся собственниками .....                                 | 72 |
| Раздел 8. НАСЛЕДСТВО .....                                                                | 76 |
| 8.1. Понятие, виды .....                                                                  | 76 |
| 8.2. Участники наследственных правоотношений .....                                        | 78 |
| 8.3. Наследники по завещанию.....                                                         | 80 |
| 8.4. Наследники по закону .....                                                           | 81 |
| 8.5. Лица, не имеющие права наследовать .....                                             | 87 |
| Раздел 9. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ .....                                         | 90 |

|                                                                        |     |
|------------------------------------------------------------------------|-----|
| 9.1. Понятие обязательства и основания его возникновения .....         | 90  |
| 9.2. Стороны обязательства .....                                       | 91  |
| 9.3. Перемена лиц в обязательстве .....                                | 93  |
| 9.4. Порядок исполнения обязательств.....                              | 95  |
| 9.5. Обеспечение исполнения обязательств .....                         | 98  |
| 9.6. Прекращение обязательств .....                                    | 107 |
| Раздел 10. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫЕ СДЕЛКИ.....                             | 110 |
| 10.1. Понятие и виды сделок.....                                       | 110 |
| 10.2. Основания и последствия признания сделок недействительными ..... | 113 |
| 10.3. Общие положения о договорах .....                                | 118 |
| Раздел 11. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ОСНОВНЫХ ДОГОВОРОВ (ОБЯЗАТЕЛЬСТВ)..... | 121 |
| 11.1. Договоры купли-продажи, поставки и мены .....                    | 121 |
| 11.2. Договор дарения.....                                             | 121 |
| 11.3. Договор аренды.....                                              | 122 |
| 11.4. Договор безвозмездного пользования (ссуды) .....                 | 123 |
| 11.5. Договоры подряда и возмездного оказания услуг .....              | 124 |
| 11.6. Договор займа и кредитный договор .....                          | 125 |
| 11.7. Договор банковского счета .....                                  | 126 |
| 11.8. Договоры поручения и комиссии .....                              | 127 |

## Раздел 1. ВЕДЕНИЕ В ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

### 1.1. Законодательство Российской Федерации, регулирующее гражданско-правовые отношения

*Право* представляет собой совокупность установленных государством общеобязательных норм, регулирующих общественные отношения, выраженных в официальной форме и обеспеченных государственным принуждением. Право закрепляет правила, по которым существует каждое государство, и упорядочивает взаимоотношения между людьми. В каждом развитом обществе существуют самостоятельные группы отношений: отношения собственности, организация власти и порядка управления, организация труда, порядок разрешения споров, а также многие другие. Совокупность взаимосвязанных правовых норм, регулирующих относительно самостоятельную область человеческих отношений, получила название отрасли права.

Деление права на отрасли необходимо для удобства регулирования однородных отношений. Каждая отрасль права регулирует определенную область общественных отношений (предмет права) и применяет для правового регулирования данных отношений определенные приемы (метод права).

Фундаментальной отраслью права любого государства является *государственное (конституционное) право*, формирующее другие отрасли права. Государственное право закрепляет основы общественного строя, права, свободы и обязанности граждан, национально - государственное устройство, избирательную систему, порядок создания и компетенцию органов государственной власти и управления, порядок принятия нормативных актов.

*Административное право* регулирует общественные отношения, складывающиеся в процессе государственного управления; определяет порядок создания, реорганизации и ликвидации органов управления всех уровней, их перечень, цели и задачи, компетенцию, структуру, порядок функционирования; регулирует порядок поступления на государственную службу, определяет правовой статус госслужащих, их права и обязанности, порядок прохождения службы в государственном аппарате. Кроме того, административным правом установлены различные правила (дорожного движения, охоты и рыболовства, пожарной безопасности), определен порядок контроля за их соблюдением, виды и формы ответственности за совершение административных правонарушений, порядок производства по таким делам. Административное право характеризуется наличием отношения «власть – подчинение» и регулирует отношения неравноправных субъектов, таких как гражданин, организации и различные государственные органы.

*Финансовое право* регулирует отношения по накоплению и распределению государственных финансов; определяет порядок формирования государственного бюджета, бюджетные права федеральных органов, субъектов Российской Федерации, порядок составления и утверждения бюджета, контроль за его соблюдением; регулирует основы денежного обращения на территории страны, порядок осуществления валютных операций. Большую часть финансового права составляют нормы так называемого налогового права, т.е. совокупность правовых норм, регулирующих отношения в процессе взимания налогов.

*Трудовое право* регулирует трудовые отношения, возникающие между работниками и организациями всех форм собственности (работодателями): вопросы заключения и расторжения трудового договора, права и обязанности работников и работодателей, продол-

жительность рабочего времени и времени отдыха, порядок определения и выплаты заработной платы, вопросы трудовой дисциплины, процедуру разрешения трудовых споров.

*Гражданское право* упорядочивает большую часть отношений в обществе, поскольку регулирует имущественные и связанные с ними неимущественные, а также некоторые личные неимущественные отношения. Имущественные отношения - это отношения, связанные с принадлежностью имущества конкретным лицам или с переходом имущества от одних лиц к другим.

Главная особенность гражданского права в том, что оно регулирует отношения между равноправными и независимыми субъектами, которые вступают в отношения между собой по собственной воле.

**Пример.** Уплата налога также влечет переход имущества (денежных средств) от налогоплательщика к государству. Но эти субъекты не равноправны и не свободны в своем выборе, поэтому эти отношения регулируются не гражданским, а финансовым правом.

Гражданское право - это регулятор рыночных отношений, но с развитием коммерческого оборота, формированием слоя профессиональных предпринимателей возникает потребность в более узком и специфичном регулировании коммерческих отношений. Это привело к появлению на базе гражданского права торгового (коммерческого) права.

*Законодательство* – это совокупность общеобязательных правовых актов, издаваемых органами государственной власти в установленной форме и с соблюдением определенной процедуры.

Традиционно понятием «законодательство» определялась вся совокупность нормативных актов различного уровня: законы (законодательные акты), которые принимаются представительными государственными органами, и иные акты законодательства (указы Президента, постановления Правительства, ведомственные акты).

Понятие «гражданское законодательство» отличается определенной спецификой. Согласно ст.3 ГК РФ гражданское законодательство состоит из Гражданского кодекса Российской Федерации и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов (далее – законы), регулирующих гражданские отношения.

Предпринимательская деятельность регулируется огромным количеством нормативных актов различного уровня. Основой правового регулирования является Конституция Российской Федерации, принятая 12 декабря 1993 г. Она имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации.

Вторым по значению нормативным актом, регулирующим гражданские и предпринимательские отношения, является Гражданский кодекс РФ. В 1994 г. была принята первая часть Гражданского кодекса РФ, которая вступила в действие с 1 января 1995 г. С 1 марта того же вступила в силу вторая часть Гражданского кодекса РФ, регулирующая договорные отношения, а с 1 января 2002 г. – третья часть Гражданского кодекса РФ, регулирующая наследственные и внешнеэкономические отношения. Кроме того, существует большое количество нормативных актов, регулирующих отдельные вопросы предпринимательской деятельности.

Также предпринимательская деятельность регулируется и обычаями делового оборота.

*Обычай делового оборота* – особый источник права, поскольку он не содержит существенных признаков нормативного акта. Обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе (ст. 5 ГК РФ).

## **1.2. Нормативные акты**

### **1.2.1. Понятие и виды нормативных актов**

*Нормативный акт* – это акт правотворчества, исходящий от компетентного государственного органа и содержащий нормы права. Нормативный акт действует непрерывно, предназначен для регулирования неопределенного числа однообразных и повторяющихся случаев и обязателен для исполнения неопределенным кругом лиц. Этим нормативный акт отличается от индивидуальных актов, применяющих норму права в конкретной ситуации к конкретному лицу, и актов толкования, разъясняющих существующие нормы права.

*Пример.* Инструкция Банка России от 23 июля 1998 г. № 75-И «О порядке применения федеральных законов, регламентирующих процедуру регистрации кредитных организаций и лицензирования банковской деятельности» является нормативным актом, а решение Центрального Банка о выдаче лицензии конкретному банку – индивидуальным.

Нормативные акты различаются по уровню и виду органа, издавшего акт. В зависимости от того, каким органом принят нормативный акт, определяется его юридическая сила. Нормативные акты принято делить на четыре большие группы: законы, акты федеральных органов государственного управления, акты федеральных органов исполнительной власти, акты исполнительных органов субъектов Российской Федерации.

*Закон* – нормативный акт, принимаемый представительным органом государственной власти Российской Федерации или ее субъектов. Различают федеральные конституционные законы, федеральные законы, законы субъектов Федерации.

К актам федеральных органов государственного управления относятся указы Президента и постановления Правительства.

Указы Президента Российской Федерации принимаются на основании и во исполнение федеральных законов, являются подзаконными нормативными актами и не могут противоречить Конституции РФ и федеральным законам. В случае такого противоречия должны действовать нормы Конституции РФ и федеральных законов. По текущим вопросам оперативного характера Президент имеет право принимать распоряжения, не являющиеся нормативными актами.

Постановления Правительства Российской Федерации принимаются на основании и во исполнение федеральных законов, указов Президента Российской Федерации и являются нормативными актами, так как содержат нормы права. Распоряжения Правительства содержат конкретные предписания и являются индивидуальными, а не нормативными актами.

Акты федеральных органов исполнительной власти – нормативные акты, принимаемые министерствами и ведомствами и обязательные к применению предприятиями и гражданами. Наиболее значительна функция принятия нормативных актов лишь у некоторых министерств и ведомств, к которым относятся Министерство финансов РФ, Министерство РФ по налогам и сборам, Государственный таможенный комитет РФ, а также

Центральный Банк России. Министерства и ведомства, иные органы и учреждения вправе издавать нормативные акты в пределах и случаях, предусмотренных федеральными законами, указами Президента и постановлениями Правительства РФ.

**Пример.** Согласно ст. 4 Закона РФ от 9 октября 1992 г. № 3615-1 «О валютном регулировании и валютном контроле» порядок покупки и продажи иностранной валюты в Российской Федерации устанавливается Центральным банком Российской Федерации.

Различные виды нормативных актов получили разные наименования в правовой литературе и текстах нормативных актов. Термин «законодательство» применяется, как правило, ко всей совокупности нормативных актов. Термином «правовой акт» принято обозначать федеральные законы, указы Президента и постановления Правительства. Термин «подзаконный акт» («акт законодательства») применяется к указам Президента, постановлениям Правительства и ведомственным актам.

### **1.2.2. Опубликование и вступление в силу нормативных актов**

Порядок опубликования и вступления в силу федеральных законов урегулирован Федеральным законом от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания». Согласно нормам Закона на территории Российской Федерации применяются только те федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания, которые официально опубликованы.

Федеральные законы принимаются Государственной Думой, одобряются Советом Федерации, подписываются Президентом России и публикуются в официальной печати. Существует сложная процедура принятия и отклонения законов, подробно изложенная в Конституции Российской Федерации.

Официальным опубликованием федерального закона считается первая публикация его полного текста в «Парламентской газете», «Российской газете» или «Собрании законодательства Российской Федерации». Федеральные законы вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней со дня их официального опубликования, если, конечно, в самом законе не установлен иной порядок вступления его в силу.

Порядок опубликования и вступления в силу актов Президента РФ, Правительства РФ и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти определен в настоящее время Указом Президента РФ от 23 мая 1996 г. № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти».

Указы и распоряжения Президента Российской Федерации, постановления и распоряжения Правительства Российской Федерации подлежат обязательному официальному опубликованию, за исключением тех указов, распоряжений, постановлений или их отдельных пунктов, которые содержат сведения, являющиеся государственной тайной. Официальным опубликованием актов Президента и Правительства Российской Федерации считается публикация их текстов в «Российской газете» или в «Собрании законодательства Российской Федерации», а также распространение их в машиночитаемом виде научно-техническим центром правовой информации «Система».

Акты Президента и Правительства вступают в силу одновременно по истечении семи дней после дня их первого официального опубликования. Акты Президента и Правительства Российской Федерации, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера, вступают в силу со дня их подписания.

Порядок опубликования и вступления в силу актов министерств и ведомств также определен в настоящее время Указом Президента РФ от 23 мая 1996 г. № 763, в соответствии с которым ведомственные нормативные акты (акты федеральных органов исполнительной власти) разделены на две большие группы: акты, подлежащие регистрации в Министерстве юстиции РФ, и акты, не требующие такой регистрации.

Согласно п. 8 Указа Президента РФ от 23 мая 1996 г. № 763 обязательной государственной регистрации в Министерстве юстиции Российской Федерации и обязательному официальному опубликованию подлежат нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус организаций или имеющие межведомственный характер, кроме актов или отдельных их положений, содержащих сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера.

В течение десяти дней после дня регистрации нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти подлежат официальному опубликованию в «Российской газете», а также в Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти издательства «Юридическая литература». Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими актами не установлен другой порядок вступления их в силу.

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, не прошедшие государственную регистрацию, а также зарегистрированные, но не опубликованные в установленном порядке (в том случае, когда регистрация и опубликование являются обязательными), не влекут за собой правовых последствий как не вступившие в силу и не могут служить законным основанием для регулирования соответствующих правоотношений, применения каких бы то ни было санкций к гражданам, должностным лицам и организациям за невыполнение содержащихся в них предписаний; на указанные акты нельзя также ссылаться при разрешении споров в судах.

Нормативные акты Центрального банка имеют особый порядок опубликования и вступления в силу. Поскольку Центральный банк РФ не относится к федеральным органам исполнительной власти, то, следовательно, на него не распространяется Указ Президента РФ от 23 мая 1996 г. № 763.

Порядок опубликования и вступления в силу нормативных актов ЦБ РФ определен в настоящее время Федеральным законом от 2 декабря 1990 г. № 394-1 «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», действующим в новой редакции от 26 апреля 1995 г. (Федеральный закон от 26 апреля 1995 г. № 65-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР «О Центральном банке РСФСР (Банке России)» с изменениями). Банк России по вопросам, отнесенным к его компетенции федеральными законами, издает нормативные акты, обязательные для федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местно-

го самоуправления, всех юридических и физических лиц. Все нормативные акты Банка России вступают в силу со дня их официального опубликования в официальном издании Банка России («Вестнике Банка России»), за исключением случаев, установленных советом директоров ЦБ РФ. Кроме того, нормативные акты Банка России, непосредственно затрагивающие права, свободы или обязанности граждан, должны быть также зарегистрированы в Министерстве юстиции Российской Федерации в порядке, установленном для регистрации актов федеральных министерств и ведомств.

## **Раздел 2. ПОНЯТИЕ И КЛАССИФИКАЦИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ**

### **2.1. Правоотношения.**

*Правоотношения* — идеологические надстроечные отношения, являющиеся особым видом социальных связей субъектов, возникающих и существующих на основе правовых норм.

Проиллюстрируем сказанное на примере. В гражданском законодательстве закреплен широкий круг правовых норм, направленных на урегулирование отношений, возникающих вследствие причинения имущественного вреда одним лицом другому. Любому субъекту при нормальном течении событий обязанности причинителя имущественного вреда по его полному возмещению, по порядку, способам и формам возмещения вреда, право потерпевшего требовать возмещения причиненного вреда и т. п., сформулированные в вышеуказанных нормах права, представляются абстрактно-возможными. Но если субъекту в результате противоправных действий другого субъекта наносится имущественный вред и он становится потерпевшим, то абстрактно-возможное право требования полного возмещения вреда превращается в лично ему принадлежащее конкретное право, а для причинителя вреда абстрактно-возможная обязанность возместить причиненный вред трансформируется в его личную обязанность. Потерпевший и причинитель вреда оказываются связанными друг с другом возникшими у них правами и обязанностями. Между ними устанавливается юридическая связь — правоотношение. Содержание этой связи составляют их права и обязанности, именуемые в теории права субъективными.

Термин «субъективное» используется для характеристики прав и обязанностей как элементов содержания правоотношения не в философском аспекте, а в прикладном, исключительно с целью показа принадлежности данных прав и обязанностей строго определенным субъектам правоотношения.

Из изложенного следует, что правоотношение — связь субъектов, урегулированного правом общественного отношения, выражающаяся в наличии у них субъективных прав и обязанностей. Однако, такое определение лишь вскрывает сущность правоотношений. Для полной характеристики любого правоотношения необходимо:

- а) установить основания его возникновения, изменения и прекращения;
- б) определить его субъектный состав;
- в) выявить его содержание и структуру данного содержания;
- г) показать, что является его объектом.

Основания возникновения, изменения и прекращения правоотношения называются юридическими фактами. Юридические факты — жизненные обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношения. (В нашем примере юридическим фактом выступает неправомерное причинение вреда, так называемый деликт.) Юридические факты весьма разнообразны и классифицируются по различным признакам

Субъектный состав правоотношения — совокупность лиц, участвующих в данном правоотношении. В правоотношении во всех случаях участвуют не менее двух субъектов — управомоченный и обязанный.

Содержание правоотношения составляют субъективные права и обязанности его субъектов. Структура содержания правоотношения — это способ взаимосвязи субъектив-

ных прав и обязанностей, составляющих содержание правоотношения. Структура содержания правоотношений может быть простой и сложной.

Объектом правоотношения является то, по поводу чего возникает и осуществляется деятельность его субъектов.

## **2.2. Особенности гражданских правоотношений.**

Гражданские правоотношения – один из видов правоотношений. В силу этого им присущи как общие черты и признаки, характерные для всех правоотношений, так и специфические, обусловленные тем, что гражданские правоотношения возникают в результате гражданско-правового регулирования имущественных и некоторых личных неимущественных отношений. Иначе говоря, специфические черты и признаки гражданских правоотношений предопределены особенностями самого гражданского права.

К их числу относятся следующие:

Во-первых, субъекты гражданских правоотношений обособлены друг от друга, как в имущественном, так и в организационном плане, в силу чего они самостоятельны, независимы друг от друга, соотносятся друг с другом как равные.

Во-вторых, равенство участников общественных отношений, составляющих предмет гражданско-правового регулирования, заложено в данных отношениях, имманентно присуще им. Гражданское право всеми средствами и способами, имеющимися в его арсенале, юридически обеспечивает такое равенство. Вследствие этого гражданские правоотношения формируются как правоотношения между равноправными субъектами, как правоотношения особого структурного типа, в которых обязанность корреспондирует субъективному праву как притязанию, а не как велению. При всей полярности субъективных прав и обязанностей в гражданских правоотношениях обязанный субъект во всех случаях находится в равном положении с управомоченным субъектом, т. е. в отношениях координации, а не субординации.

В-третьих, самостоятельность участников общественных отношений, подпадающих под гражданско-правовое регулирование, диспозитивность указанного регулирования обуславливают то обстоятельство, что основными юридическими фактами, порождающими, изменяющими и прекращающими гражданские правоотношения, являются акты свободного волеизъявления субъектов – сделки.

В-четвертых, в качестве юридических гарантий реализации гражданских правоотношений применяются присущие только гражданскому праву меры защиты субъективных гражданских прав и меры ответственности за неисполнение обязанностей, обладающие главным образом имущественным характером.

На основании выше приведенного можно утверждать, что гражданское правоотношение – юридическая связь равных, имущественно и организационно обособленных субъектов имущественных и личных неимущественных отношений, выражающаяся в наличии у них субъективных прав и обязанностей, обеспеченных возможностью применения к их нарушителям государственно-принудительных мер имущественного характера.

## **2.3. Содержание гражданского правоотношения**

Содержание гражданского правоотношения составляют субъективные права и обязанности его участников.

Субъективное гражданское право есть мера дозволенного поведения субъекта гражданского правоотношения. Субъективное гражданское право – сложное юридическое образование, имеющее собственное содержание, которое состоит из юридических возможностей, предоставленных субъекту. Юридические возможности как составные части содержания субъективного гражданского права называются правомочиями.

При весьма большом разнообразии содержания субъективных гражданских прав можно обнаружить, что оно является результатом разно вариантных комбинаций трех правомочий:

1) правомочия требования, представляющего собой возможность требовать от обязанного субъекта исполнения возложенных на него обязанностей;

2) правомочия на собственные действия, означающего возможность самостоятельно совершения субъектом фактических и юридически значимых действий;

3) правомочия на защиту, выступающего в качестве возможности использования или требования использования государственно-принудительных мер в случаях нарушения субъективного права.

Типичными субъективными правами, для содержания которых характерно наличие двух правомочий – правомочия требования и правомочия на защиту, являются субъективные гражданские права, входящие в содержание гражданско-правовых обязательств. В них управомоченный субъект – кредитор, в целях удовлетворения своих интересов может требовать от обязанного субъекта – должника совершения действий по передаче имущества, выполнению работ, оказанию услуг и т. п., а в случае их несовершения – требовать применения к должнику гражданско-правовых мер.

Классической моделью субъективного гражданского права, включающего в свое содержание всю триаду правомочий, является субъективное право собственности. Собственник обладает юридической возможностью требовать от всех лиц, чтобы они не нарушали принадлежащее ему право собственности. Он также может притязать на применение к правонарушителю мер государственно-принудительного воздействия. Но главное и определяющее ядро в содержании субъективного права собственности – правомочие субъекта на собственные действия по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению.

Субъективная обязанность – мера должного поведения участника гражданского правоотношения. Сущность обязанностей кроется в необходимости совершения субъектом определенных действий или воздержания от социально вредных действий.

В гражданских правоотношениях бывают два типа обязанностей – пассивный и активный. Это обусловлено наличием в гражданско-правовом регулировании общественных отношений двух способов законодательного закрепления обязанностей – позитивного обязывания и метода запретов (негативного обязывания).

Обязанности пассивного типа вытекают из гражданско-правовых запретов и по своей природе означают юридическую невозможность совершения действий, нарушающих публичные интересы и интересы управомоченных лиц.

Функции запретов в механизме гражданско-правового регулирования весьма разнообразны. Одна из главных функций запретов состоит в установлении пределов осуществления субъективных гражданских прав. Так, собственник-гражданин обязан не допускать бесхозяйственного содержания имеющихся у него культурных ценностей, не должен при

осуществлении своих правомочий наносить ущерб окружающей среде, нарушать права, охраняемые законом интересы граждан, организаций. Запреты порождают обязанности одного субъекта гражданского правоотношения перед другим: запрет одностороннего отказа от исполнения договора, перевода долга без согласия кредиторе им подобные.

Особое место занимают запреты, порождающие обязанности, исполнение которых препятствует трансформации относительных гражданских правоотношений одного вида в другой. Например, запрет хранителю использовать имущество, переданное ему на хранение поклажедателем с оплатой услуг по хранению, препятствует трансформации правоотношения хранения в правоотношения имущественного найма.

Весьма своеобразны в гражданском праве общерегулятивные запреты, налагающие на всех субъектов гражданских правоотношений обязанности принципиального характера – соблюдать требования законов и правовых актов; осуществлять субъективные гражданские права разумно и добросовестно.

Социальное назначение гражданско-правовых обязанности активного типа состоит в побуждении субъектов к совершению общественно полезных действий. Всякая гражданско-правовая обязанность активного типа содержит требование к субъекту совершить действие либо по передаче имущества, информации или иного блага, либо по выполнению работы, созданию и использованию произведений литературы, науки и искусства и иных результатов интеллектуальной деятельности, либо по оказанию услуги. Требование, заключенное в обязанности активного типа и составляющее ее содержание, означает для обязанного субъекта необходимость действовать в интересах управомоченного субъекта, так как оно обеспечивается санкцией за неисполнение обязанности.

Требование, составляющее содержание обязанности, концентрированно выражает социальную необходимость той или иной линии поведения субъекта в определенном промежутке времени, в определенном месте, по отношению к определенным лицам, явлениям объективной действительности, вытекающую из норм гражданского права, условий договора, реализующихся в рамках того правоотношения, элементом которого является данная обязанность.

Содержание обязанностей активного типа может быть сложным – в рамках общего требования включать в себя «подтребования». Так, в обязанности по передаче имущества в рамках общего требования совершить действия по передаче имущества обособляются подтребования к качеству и комплектности передаваемого имущества.

Структура содержания гражданского правоотношения может быть простой и сложной. Элементарно простой выглядит структура содержания правоотношения, возникающего между заемщиком и займодавцем, без права займодавца на получение процентов. Единственному праву займодавца требовать возврата долга по истечении срока займа корреспондирует единственная обязанность заемщика вернуть долг.

Большинству гражданских правоотношений присуща сложная структура содержания. Примером может служить структура содержания правоотношения, возникающего на основании договора поставки. Помимо главного права покупателя требовать передачи купленных товаров и его главной обязанности уплатить за товар и корреспондирующих им главных прав и обязанностей продавца, у сторон возникают многочисленные права и обязанности, связанные с исполнением и осуществлением главных прав и обязанностей. К числу таковых можно отнести права и обязанности сторон по способам и формам расче-

тов за поставленный товар; способам выборки и доставки товара; порядку и методам приемки товара по количеству и качеству; ответственному хранению товара и т. п.

Разграничение структур содержания гражданских правоотношений на простые и сложные имеет важное практическое значение, состоящее в следующем.

Во-первых, в различных правоотношениях со сложной структурой содержания мы нередко встречаем однородные элементы. Например, обязанность хранения имущества имеет место в правоотношениях по перевозке грузов, залогу вещей в виде их заклада залогодержателю, хранению вещей у профессионального хранителя. Между тем два первых правоотношения – самостоятельные цельные правовые образования, к которым неприменимы напрямую нормы, регулирующие отношения, возникающие из договора хранения. Прямое применение норм о договоре хранения применимо только к третьему правоотношению. Как видно, только определив, элементом содержания, какого правоотношения являются однородные права и обязанности, можно установить, на основе каких правовых норм они возникли.

Во-вторых, структура содержания гражданских правоотношений может быть комплексной, включать структурные образования, которые могут существовать и в качестве самостоятельных правоотношений. Такую структуру, например, имеет правоотношение, возникшее на основе договора на проведение опытно-конструкторских работ по созданию оборудования, его поставке, осуществлению его монтажа и проведению пусконаладочных работ. В этом случае в комплексную структуру возникшего правоотношения оказались включенные структурные образования, присущие правоотношениям на проведение опытно-конструкторских работ, поставку оборудования, подрядных работ. Но данные структурные образования являются составными частями более сложной, цельной структуры, представляющей собой единое правоотношение.

#### **2.4. Понятие и содержание гражданской правосубъектности**

*Субъектами гражданских правоотношений* могут быть:

- физические лица (граждане России, иностранные граждане, лица I гражданства);
- юридические лица (российские, иностранные, международные), государственные и административно-территориальные (публично-правовые) образования, обладающие гражданской правосубъектностью.

Действующее гражданское законодательство РФ относит к числу последних Российскую Федерацию, субъектов РФ и муниципальные образования.

*Правосубъектность* – социально-правовая возможность субъекта быть участником гражданских правоотношений. По сути, она представляет собой право общего типа, обеспеченное государством материальными и юридическими гарантиями. Наделение субъекта правосубъектностью есть следствие существования длящейся связи субъекта и государства. Именно в силу наличия такой связи на всякое правосубъектное лицо возлагаются обязанности принципиального характера – соблюдать требования законодательства, добросовестно осуществлять субъективные гражданские права.

Предпосылками и составными частями гражданской правосубъектности являются правоспособность и дееспособность субъектов.

*Правоспособность* – способность субъекта иметь гражданские права и обязанности.

*Дееспособность* – способность субъекта своими действиями приобретать для себя права и создавать для себя обязанности. К тому же дееспособность охватывает и деликто-способность субъекта – способность самостоятельно нести ответственность за совершенные гражданские правонарушения.

Юридические лица и совершеннолетние граждане обладают всеми элементами гражданской правосубъектности. Малолетние дети и совершеннолетние граждане, признанные недееспособными, являются субъектами гражданских прав, будучи только правоспособными. Так, малолетние дети могут наследовать имущество. Но практическое осуществление имущественных прав малолетнего или недееспособного гражданина требует участия дееспособных лиц – родителей, усыновителей, опекунов. Активная, самостоятельная деятельность субъектов в социально-экономической жизни возможна лишь при наличии у них всех элементов гражданской правосубъектности.

Построение в нашей стране общества, базирующегося на рыночной экономике, объективно привело к расширению объема гражданской правосубъектности лиц, участвующих в экономическом обороте. Это означает увеличение круга юридических возможностей указанных лиц по созданию, приобретению, владению, пользованию и распоряжению материальными и духовными благами в целях организации и осуществления предпринимательской деятельности и улучшения личного потребления.

## **2.5. Состав участников гражданского правоотношения.**

В каждом гражданском правоотношении различают две стороны – управомоченную и обязанную. Как на управомоченной, так и на обязанной стороне могут выступать одно или несколько лиц (субъектов). Например, несколько граждан решили купить жилой дом с определением доли каждого. Договор купли-продажи дома в таких случаях заключается один, и в возникшем на его основе правоотношении по купле-продаже будут две стороны – покупатель и продавец; только одна сторона – покупатель – будет представлена несколькими субъектами. Состав участников гражданского правоотношения может изменяться в порядке правопреемства, под которым понимают переход прав и обязанностей от одного лица – правопреемника к другому лицу – правопреемнику, заменяющему его в правоотношении.

Правопреемство бывает двух видов: универсальное (общее) и сингулярное (частное). При общем правопреемстве правопреемник в результате одного юридического акта занимает место правопреемника во всех правоотношениях (за исключением тех, в которых правопреемство недопустимо). Например, при слиянии юридических лиц права и обязанности в полном объеме переходят к вновь возникшему юридическому лицу; при принятии наследства наследники становятся участниками тех правоотношений, в которых участвовал наследодатель; акционерное общество, создаваемое в соответствии с законодательством о приватизации, приобретает все имущественные права и обязанности государственного или муниципального предприятия, на базе которого оно создано.

*Частное правопреемство* – правопреемство в одном или нескольких правоотношениях. Например, наниматель имущества с согласия наймодателя передает свои права по его использованию другому субъекту, кредитор уступает право требования третьему лицу.

Правопреемство не допускается в тех случаях, когда права и обязанности носят личный характер (права на имя, авторство, обязанность по возмещению вреда и т. п.) либо имеется прямое запрещающее предписание закона.

## **2.6. Виды объектов гражданских прав**

Объектом гражданских прав является материальное или нематериальное благо, по поводу которого лица вступают в правовые отношения между собой. Поскольку гражданские отношения могут быть как имущественными, так и неимущественными, то и объекты этих отношений абсолютно различны – это не только реальные и осязаемые предметы материального мира, но и такие нематериальные объекты, как имя человека, оказанная услуга, информация. Перечень объектов гражданских правоотношений устанавливается ст. 128 ГК РФ, в соответствии с которой объекты гражданских прав разделены на следующие группы:

- 1) имущество (вещи, включая деньги и ценные бумаги, имущественные права и иное имущество);
- 2) работы и услуги;
- 3) информация;
- 4) результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность);
- 5) нематериальные блага.

Наиболее сложным объектом гражданского права является понятие «имущество». Внимательный анализ ст. 128 ГК РФ позволяет сделать вывод, что термин «имущество» используется для обозначения вещей, в том числе денег и ценных бумаг, а также имущественных прав.

Таким образом, понятие «имущество» как объект гражданских прав обозначает совокупность вещей, прав требования и обязанностей (долгов). Имущественным правом в гражданском праве называется право лица требовать передачи имущества или иных имущественных благ. Наиболее известными имущественными правами являются вклады в банках и доли участников товариществ и обществ с ограниченной ответственностью. Переданные банку денежные средства для открытия вклада (депозита) перестают принадлежать владельцу счета и переходят в собственность банка. Владелец вклада получает лишь право требовать определенные денежные средства в установленные договором банковского вклада сроки, причем указанное требование может быть и неосуществимо в результате банкротства банка или по иным причинам.

Имущественные права могут быть предметом гражданско-правовых сделок, в том числе купли-продажи. Согласно ст. 454 ГК РФ положения, предусмотренные для договоров купли-продажи, применяются к продаже имущественных прав, если иное не вытекает из содержания или характера этих прав.

Объектом гражданских прав является не только имущество, но также работы (услуги), которые могут носить как имущественный, так и неимущественный характер. Предметом некоторых гражданских договоров является выполнение определенных работ даже в том случае, если результатом этой работы будет являться имущество. Но в этом случае стороны заинтересованы в регулировании самого процесса работ, а не в порядке передачи полученного в результате работы имущества. Выполнение работ является предметом до-

говора подряда, который подробно регулирует процесс выполнения самой работы. Этим договор подряда отличается от договора купли-продажи, поскольку покупателю в договоре купли-продажи безразлично, как и кем выполнялись работы по его созданию. Результатом работ является, как правило, овеществленный объект, ради получения которого и выполнялись работы. Но очень часто совершаемые лицом действия не имеют никакого вещественного результата, т.е. объектом отношения является оказываемая услуга. В новом (1994 г.) ГК РФ впервые появилась специальная глава, регулирующая оказание услуг, – гл. 39 «Возмездное оказание услуг». Согласно ст. 779 ГК РФ по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Глава 39 регулирует оказание различного рода услуг: услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных, юридических, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и иных. Но некоторые услуги регулируются специально и являются предметом отдельных видов договоров: договора перевозки, договора комиссии (поручения), договора хранения и др.

Особым объектом гражданского права являются нематериальные блага – неотделимые от личности и носящие неимущественный характер блага и свободы. Согласно ст. 150 ГК РФ к нематериальным благам относятся жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага. Нематериальные блага имеют свои отличительные признаки, совокупность которых и позволяет выделять их в особую группу объектов гражданских прав.

Нематериальные блага:

- могут принадлежать, как правило, только гражданам;
- принадлежат гражданину от рождения или в силу закона;
- неотчуждаемы и непередаваемы иным способом;
- нарушение принадлежащих лицу нематериальных благ защищается путем денежной компенсации причиненного ему морального вреда.

## **2.7. Вещи как объект гражданских прав**

Вещи – самая большая группа из объектов гражданских прав, что объясняется их широким распространением и потребностью людей в обладании вещами. *Вещами* называются объекты окружающего материального мира, созданные как природой, так и человеком, которые могут быть объектом гражданских прав. Гражданско-правовое понятие вещи намного шире бытового понятия «вещь». В праве вещами называют широкий круг объектов, правовой режим которых аналогичен обычным вещам. Вещами в гражданско-правовом смысле являются здания и сооружения, земля, вода, газ, нефть, электроэнергия, животные.

**Пример.** Согласно ст. 137 ГК РФ к животным применяются общие правила об имуществе, поскольку законом или иными правовыми актами не установлено иное.

Поскольку круг объектов, относимых законом к вещам, достаточно широк, то возникает необходимость в систематизации вещей. В гражданском праве существует определенная классификация вещей, на основе которой различные виды вещей получают различный правовой режим. Классификация вещей носит не только теоретическую, но и

практическую направленность, поскольку от отнесения вещи к той или иной группе зависит возможность совершения тех или иных сделок, заключения договоров и т.д.

Вещи в гражданском обороте принято делить на следующие группы:

1) разрешенные к обороту, ограниченно оборотоспособные и изъятые из оборота (ст. 129 ГК РФ);

2) недвижимые и движимые (ст. 130 ГК РФ);

3) делимые и неделимые (ст. 133 ГК РФ);

4) сложные и простые (ст. 134 ГК РФ);

5) главные вещи и принадлежности (ст. 135 ГК РФ);

6) индивидуально-определенные и определяемые родовыми признаками;

7) потребляемые и непотребляемые.

Отнесение вещи к той или иной группе влечет распространение на нее определенного порядка использования и правового оформления, способа и предела распоряжения ею.

Делимые и неделимые вещи различаются между собой согласно ст. 133 ГК РФ в зависимости от того, возможен ли раздел вещи в натуре. Вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения, признается неделимой. Делимыми считаются вещи, которые не теряют своего назначения в результате раздела. Данное деление носит только правовой характер, поскольку фактически разделить (разбить, сломать) можно любую вещь.

Аналогичным является деление вещей на сложные и простые. Сложная вещь не является вещью в обычном понимании, поскольку в действительности является совокупностью вещей. Согласно ст. 134 ГК РФ, в том случае, если разнородные вещи образуют единое целое, предполагающее использование их по общему назначению, они рассматриваются как одна вещь – сложная. Определение в законе понятия сложной вещи облегчает заключение сделок (договоров) с ними, поскольку действие сделки, заключенной по поводу сложной вещи, распространяется на все ее составные части, если договором не предусмотрено иное.

Потребляемые и непотребляемые вещи различаются в зависимости от того, уничтожаются ли они в процессе использования. Продукты питания, топливо, сырье являются потребляемыми вещами, поскольку в результате хозяйственной деятельности они уничтожаются или превращаются в другую вещь. Непотребляемые вещи используются в течение длительного времени и лишь ухудшаются (амортизируются) при использовании, не теряя своей вещественной формы. Подобное различие необходимо при заключении сделок, поскольку предметом договора найма (аренды), ссуды могут быть только непотребляемые вещи, а предметом договора займа - только потребляемые.

Деление вещей на индивидуально-определенные вещи и вещи, определяемые родовыми признаками, очень условно и зависит от их индивидуализации участниками правоотношения. Вещи, для которых указываются общие (родовые) признаки и которые определяются весом, мерой, числом, являются родовыми вещами. Индивидуальную вещь отличают только ей присущие признаки: номер, название, размер. В результате индивидуализации вещи, определяемой родовыми признаками (указания на присущие только ей отличительные признаки), она становится индивидуально-определенной.

**Пример.** Деньги являются родовыми вещами, поскольку характеризуются общим количеством (суммой), но в то же время один или несколько денежных знаков могут быть индивидуализированы указанием на достоинство, номер и серию купюры.

Деление вещей на индивидуальные и родовые также необходимо при заключении сделок, поскольку предметом договора найма (аренды), ссуды могут быть только индивидуальные вещи, а предметом договора займа – только родовые.

**Пример.** Согласно ст. 807 ГК РФ 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.

К *недвижимым вещам* в соответствии со ст.ст. 130, 132 ГК РФ относятся:

- 1) объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно: земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, леса, многолетние насаждения, здания, сооружения и иные объекты, прочно связанные с землей;
- 2) вещи, не являющиеся «недвижимыми» в прямом смысле этого слова, но отнесенные к недвижимости по указанию закона, поскольку нуждаются в специальной государственной регистрации: воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания; космические объекты, предприятия как имущественные комплексы.

Движимым имуществом признаются все остальные вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги.

Принципиальное отличие движимых и недвижимых вещей в том, что:

- 1) права на недвижимое имущество подлежат регистрации;
- 2) только с момента регистрации лицо сможет приобрести права на недвижимость. В соответствии со ст. 131 ГК РФ право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином государственном реестре.

Порядок регистрации недвижимого имущества определяется Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним». Согласно ч. 2 ст. 8 ГК РФ права на имущество, подлежащее государственной регистрации, возникают с момента регистрации соответствующих прав. В ст. 219 ГК РФ специально указывается, что право собственности на здания, сооружения и другое вновь создаваемое недвижимое имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает с момента такой регистрации.

Таким образом, закон требует обязательной регистрации прав на недвижимое имущество, в то время как права на движимое имущество не требуют никакой регистрации.

**Предприятие как объект права.** В настоящее время действующее законодательство признает предприятие не субъектом, а объектом права. В соответствии со ст. 132 ГК РФ предприятием признается имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. В состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслужи-

вания) и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором.

Предприятие в целом или его часть могут быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок, связанных с установлением, изменением и прекращением вещных прав. В соответствии со ст. 559 ГК РФ по договору продажи предприятия продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам.

Предприятие в целом как имущественный комплекс признается недвижимостью, и поэтому заключаемые в отношении предприятия сделки имеют такой же порядок заключения и регистрации, как и недвижимые вещи.

### **Раздел 3. ГРАЖДАНЕ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ**

#### **3.1. Правоспособность и дееспособность физических лиц**

Для участия в правоотношениях люди должны обладать определенными качествами (правоспособностью и дееспособностью), получившими в праве обобщающее понятие «правосубъектность». В соответствии со ст. 17 ГК РФ правоспособностью гражданина является способность иметь гражданские права и нести обязанности. Правоспособностью обладают все граждане независимо от возраста. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью.

В законе определяется лишь примерный перечень прав, которые являются содержанием правоспособности граждан. Согласно ст. 18 ГК РФ граждане могут: иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права. Отказ гражданина от осуществления тех или иных прав или невозможность их осуществления не влияет на объем правоспособности гражданина. В некоторых случаях правоспособность гражданина может быть ограничена. По решению суда могут быть ограничены свобода передвижения гражданина, право заниматься определенной деятельностью и т.д.

Дееспособность определяется в ст. 20 ГК РФ как способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Обладать дееспособностью - означает иметь способность лично совершать различные юридические действия: осуществлять правомочия собственника, заключать договоры, выдавать доверенности, нести ответственность за свои действия.

В отличие от правоспособности, дееспособность граждан не одинакова, поскольку, чтобы совершать юридические действия, гражданин должен достичь определенного возраста и обладать здравым рассудком. Поэтому в законодательстве разграничиваются различные виды дееспособности: полная, частичная и ограниченная.

Полная дееспособность означает способность приобретать и осуществлять любые допускаемые законом права и принимать на себя любые обязанности. Дееспособность возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении 18-летнего возраста, за некоторыми исключениями.

**Пример.** В случае вступления в брак до достижения 18 лет гражданин, не достигший 18-летнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак.

Частичной дееспособностью обладают лица, не достигшие совершеннолетия. Частичная дееспособность означает возможность гражданина приобретать и осуществлять не любые, а лишь некоторые права и обязанности, прямо предусмотренные законом. Малолетние (в возрасте до 6 лет) не обладают даже частичной дееспособностью. Частичную дееспособность имеют несовершеннолетние в возрасте от 6 до 14 лет и от 14 до 18. Малолетние в возрасте от 6 до 14 лет могут совершать лишь мелкие бытовые сделки. Несовер-

шеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет обладают большей дееспособностью: они вправе согласно ст. 26 ГК РФ самостоятельно, без согласия родителей распоряжаться своими доходами (заработком, стипендией), вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими. По достижении 16 лет несовершеннолетние также вправе быть членами кооперативов в соответствии с законами о кооперативах.

Закон предусматривает возможность ограничения дееспособности гражданина. Ограниченная дееспособность означает лишение гражданина приобретать права и создавать обязанности, которые он уже мог приобретать и создавать. Ограничена может быть как полная, так и частичная дееспособность граждан. Ограничение дееспособности допускается по решению суда в случаях, установленных законом. Согласно ст. 30 ГК РФ гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности. Над ним устанавливается попечительство, и он вправе самостоятельно совершать только мелкие бытовые сделки.

Гражданин может быть также полностью лишен дееспособности. В соответствии со ст. 29 ГК РФ гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным. Недееспособный не вправе совершать никаких сделок (даже мелких бытовых), поскольку все сделки от его имени совершает опекун.

### **3.2. Предпринимательская деятельность гражданина**

Предпринимательская деятельность определяется ст.2 ГК РФ как самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Существует пять отличительных признаков предпринимательской деятельности.

1. Осуществление определенной деятельности: продажа товаров, выполнение работ, оказание услуг, а также извлечение дохода от использования имущества.

*Пример.* В соответствии с новым (1994 г.) Гражданским кодексом РФ сдача квартиры в аренду (извлечение дохода от использования имущества) также является предпринимательской деятельностью, если она отвечает остальным признакам предпринимательской деятельности.

2. Целевая направленность предпринимательской деятельности. Целью предпринимательской деятельности является получение прибыли, этим предпринимательская деятельность отличается от любой другой хозяйственной деятельности.

3. Систематичность предпринимательской деятельности. Этот признак отсутствовал в прежнем определении предпринимательской деятельности. Теперь предпринимательской является лишь такая деятельность, которая осуществляется систематически. Разовая услуга или производство товаров не является предпринимательской деятельностью. Но, к сожалению, закон не дает определение понятию «систематичность», оставляя возможность различного толкования.

*Пример.* Продажа гражданином своей квартиры (иного имущества) не является предпринимательской деятельностью, так как она не осуществляется систематически.

4. Предпринимательская деятельность осуществляется самостоятельно и инициативно. Предприниматель не подчинен кому-либо в административном отношении. Вмешательство в его деятельность со стороны государственных органов и должностных лиц допускается только в установленных законом пределах.

5. Предприниматель осуществляет деятельность на свой риск и несет ответственность всем своим имуществом.

Предпринимательской деятельностью вправе заниматься лишь лица, прошедшие специальную регистрацию. Субъектами предпринимательской деятельности являются граждане, зарегистрированные в качестве предпринимателя без образования юридического лица, и юридические лица.

Гражданин в целях извлечения прибыли может учредить юридическое лицо и получать прибыль от его деятельности или заниматься индивидуальной предпринимательской деятельностью без образования юридического лица.

В соответствии со ст. 23 ГК РФ гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Государственная регистрация физического лица, изъявившего желание заниматься предпринимательской деятельностью, осуществляется соответствующей администрацией района, города, поселка, села по месту постоянного жительства этого лица. За государственную регистрацию предприниматель уплачивает регистрационный сбор в установленном размере. Зарегистрированному индивидуальному предпринимателю выдается бессрочное свидетельство установленной формы.

После регистрации индивидуальный предприниматель подлежит постановке на учет в налоговых органах по месту своей регистрации (т.е. по месту жительства).

В соответствии со ст. 23 ГК РФ к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются нормы Гражданского кодекса, регулирующие деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

Споры между гражданами, зарегистрированными в качестве индивидуальных предпринимателей, а также между указанными гражданами и юридическими лицами разрешаются не обычными судами (судами общей юрисдикции), а арбитражными, за исключением споров, не связанных с осуществлением гражданами предпринимательской деятельности.

Физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без регистрации, несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе и уголовную. Все доходы, полученные от такой деятельности, подлежат взысканию в доход государства в установленном порядке.

Действующее законодательство предусматривает возможность объявления индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом). В соответствии со ст. 25 ГК РФ индивидуальный предприниматель может быть признан несостоятельным (банкротом) по решению суда в случае, когда он не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности. Основания и поряд-

док признания индивидуального предпринимателя банкротом определяются Федеральным законом от 8 января 1998 г. «О несостоятельности (банкротстве)».

Дело о банкротстве гражданина – предпринимателя может быть возбуждено арбитражным судом, если требования к должнику – гражданину составляют не менее 100 минимальных размеров оплаты труда (при этом гражданин не исполняет соответствующие обязательства и (или) обязанности в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения) и если сумма его обязательств превышает стоимость принадлежащего ему имущества.

После завершения расчетов с кредиторами индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, считается свободным от исполнения оставшихся обязательств, связанных с его предпринимательской деятельностью, даже если они и не были заявлены в арбитражный суд. Также считаются погашенными независимо от того, были ли они фактически удовлетворены, требования по другим обязательствам, не связанным с предпринимательской деятельностью, которые были предъявлены и учтены судом при признании индивидуального предпринимателя банкротом.

Исключение сделано лишь для требований о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, и иных требований личного характера, которые сохраняют свою силу независимо от того, были ли они предъявлены при осуществлении процедуры банкротства в том случае, если они остались неудовлетворенными.

После завершения процедуры признания индивидуального предпринимателя банкротом утрачивает силу его регистрация в качестве индивидуального предпринимателя, и с этого момента все споры с его участием разрешаются в судах общей юрисдикции.

## **Раздел 4. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ**

### **4.1. Понятие и виды юридических лиц**

Основными участниками предпринимательских отношений являются не индивидуальные предприниматели, а специально созданные организации – юридические лица. Юридическое лицо становится самостоятельным участником хозяйственных отношений, поскольку обладает имуществом, обособленным от имущества его учредителей. Исторически юридические лица возникли в связи с необходимостью ограничения риска возможных потерь его учредителей, занимающихся коммерческой деятельностью, и для формирования крупных финансовых капиталов путем объединения большого количества мелких вкладов.

В соответствии со ст. 48 ГК РФ юридическим лицом признается организация, которая обладает обособленным имуществом, отвечает по своим обязательствам этим имуществом и может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Отличительными признаками юридического лица являются:

- организационное единство;
- имущественная обособленность;
- самостоятельная имущественная ответственность;
- вступление в хозяйственные отношения от своего имени.

Организационное единство юридического лица состоит в том, что оно как определенная организация имеет внутреннюю структуру, органы управления, обладает определенными правами и обязанностями. Организационное единство юридического лица закрепляется в его уставе, учредительном договоре или иных документах.

Имущественная обособленность юридического лица заключается в наличии у него определенного имущества. Наличие обособленного имущества выражается в самостоятельном балансе или смете, в котором и отражается стоимость принадлежащего юридическому лицу имущества. Имущество юридического лица всегда обособляется от имущества его учредителей, которые сохраняют лишь определенные права на него.

Права учредителей юридического лица на переданное имущество различаются в зависимости от вида юридического лица. Согласно ст. 48 ГК РФ учредители (участники) юридического лица могут иметь обязательственные права в отношении этого юридического лица либо вещные права на его имущество. К юридическим лицам, в отношении которых их участники имеют обязательственные права, относятся хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы. К юридическим лицам, на имущество которых их учредители имеют право собственности или иное вещное право, относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия, в том числе дочерние предприятия, а также финансируемые собственником учреждения. К юридическим лицам, в отношении которых их учредители не имеют имущественных прав, относятся общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

Основой для имущественной обособленности юридического лица является уставный капитал, формируемый при создании юридического лица. Формальным выражением

имущественной обособленности является также наличие у юридического лица отдельного банковского счета.

Имущественная обособленность позволяет юридическому лицу нести самостоятельную имущественную ответственность. В соответствии со ст. 56 ГК РФ юридические лица, кроме финансируемых собственником учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Учреждение, согласно ст. 120 ГК РФ, отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами.

**Пример.** Очень часто размер ответственности юридического лица отождествляют с размером его уставного капитала. Размер уставного капитала свидетельствует лишь о минимальной стоимости имущества юридического лица, а ответственность юридическое лицо несет всем принадлежащим ему имуществом.

Как правило, учредители (участники) юридического лица или собственники его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника.

Но если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания, либо имеют возможность определять его действия иным образом, на таких лиц, в случае недостаточности имущества юридического лица, может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

Кроме того, в законодательстве закреплены иные случаи ответственности учредителей по долгам созданных ими юридических лиц. Согласно ст. 115 ГК РФ по обязательствам федерального казенного предприятия при недостаточности его имущества субсидиарную ответственность несет Российская Федерация. Ответственность по обязательствам учреждения при недостаточности у него денежных средств несет, согласно ст. 120 ГК РФ, собственник соответствующего имущества.

Юридическое лицо – самостоятельный субъект хозяйственных отношений. Юридическое лицо от своего имени выступает в хозяйственном обороте, в суде, арбитражном или третейском суде. Юридическое лицо имеет фирменное наименование, зафиксированное в уставе и внесенное в единый государственный реестр при регистрации юридического лица. Юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования, третьи лица могут использовать это наименование лишь с согласия правообладателя. Лицо, неправомерно использующее чужое зарегистрированное фирменное наименование, по требованию обладателя права на фирменное наименование обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки.

При необходимости постоянного совершения каких-либо действий за пределами своего места нахождения юридическое лицо может создать филиал или представительство. Представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту, т.е. совершает от имени юридического лица различные юридические действия. Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или

их часть, в том числе функции представительства. Таким образом, отличие филиала от представительства заключается в объеме выполняемых функций.

Юридическое лицо наделяет имуществом созданные им представительства и филиалы, которые действуют на основании утвержденных им положений. Руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют от его имени на основании доверенности.

Представительства и филиалы не являются юридическими лицами, они лишь часть (структурное подразделение) существующего юридического лица, хотя могут иметь и печать, и счет в банке, но во всех отношениях они действуют от имени юридического лица.

Новый Гражданский кодекс РФ разделяет юридические лица на две группы: коммерческие и некоммерческие организации. Коммерческими организациями являются юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Некоммерческими организациями являются юридические лица, не имеющие в качестве основной цели деятельности извлечение прибыли и не распределяющие полученную прибыль между участниками. Коммерческие организации существуют за счет получаемой ими прибыли, а некоммерческие – за счет соответствующего целевого финансирования или добровольных пожертвований. Но это не означает, что некоммерческие организации не могут заниматься предпринимательской деятельностью. Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность, которая служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует этим целям.

Коммерческие и некоммерческие организации создаются в соответствующих организационно-правовых формах.

В соответствии со ст. 50 ГК РФ юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий. Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом. Перечень разновидностей коммерческих организаций исчерпывающий, а некоммерческих – примерный. То есть коммерческая организация может быть создана только в одной из форм, предусмотренных Гражданским кодексом РФ.

Различие между коммерческими и некоммерческими организациями накладывает определенный отпечаток на их правовой статус и правоспособность.

Классификация юридических лиц может быть также проведена и по другим основаниям, которые носят в большей степени теоретическое, а не практическое значение.

Анализируя понятие юридического лица, необходимо остановиться на понятии «предприятие». В советском праве предприятие являлось самостоятельным хозяйствующим субъектом и понятие «предприятие» считалось синонимом понятия «юридическое лицо». Это было вызвано тем, что в советском гражданском праве отсутствовали организационные формы частного предпринимательства – общества и товарищества, а юридические лица делились на предприятия, учреждения и организации. В действующем законодательстве предприятие рассматривается не как субъект, а как объект права – имущественный комплекс, что более подробно будет рассмотрено далее. Термин «предприятие»

используется в названии лишь одной организационно-правовой формы – унитарного предприятия. Только в этом случае предприятие является субъектом права, а для обозначения иных видов юридических лиц термин «предприятие» лучше не использовать.

#### **4.2. Правоспособность юридических лиц**

Правоспособность юридического лица возникает согласно ст. 49 ГК РФ в момент его создания и прекращается в момент завершения его ликвидации.

Правоспособность юридического лица может быть универсальной (общей) или специальной. Обладая общей правоспособностью, юридическое лицо вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законодательством. Специальная правоспособность означает право юридического лица осуществлять лишь строго определенные виды деятельности.

В соответствии со ст. 49 ГК РФ коммерческие организации обладают, как правило, общей правоспособностью, т.е. могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом. Исключение составляют унитарные предприятия и некоторые иные виды организаций, предусмотренные законом (страховые, банковские, аудиторские организации).

Специальной правоспособностью обладают некоммерческие организации, а также некоторые коммерческие организации. Согласно ст. 52 ГК РФ в учредительных документах некоммерческих организаций, а в предусмотренных законом случаях и некоторых коммерческих организаций, должны быть определены предмет и цели деятельности юридического лица.

Для того чтобы реализовать свою правоспособность и осуществлять принадлежащие ей права, каждая организация должна иметь органы управления. В соответствии со ст. 53 ГК РФ 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. Органы юридических лиц различных организационно-правовых форм существенно отличаются друг от друга. Чтобы установить, какие органы управления существуют в той или иной организации, и определить их компетенцию, необходимо изучить закон, регулирующий деятельность данных организаций, и учредительные документы данной организации, поскольку порядок назначения органов юридического лица и их компетенция определяются законом и учредительными документами юридического лица.

Как правило, органы юридического лица бывают единоличными (генеральный директор, президент, управляющий) или коллегиальными (правление, совет директоров). Высшим органом хозяйственных обществ и товариществ является общее собрание участников (учредителей, акционеров). Юридическое лицо, как правило, имеет руководителя (генерального директора, президента), который вправе без доверенности действовать от имени юридического лица.

Все иные лица вправе выступать от имени юридического лица лишь на основании доверенности, выданной в установленном порядке.

Юридическое лицо выступает в хозяйственных отношениях под определенным именем. Наименование юридического лица обязательно должно содержать указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций, а также

унитарных предприятий и в предусмотренных законом случаях некоторых коммерческих организаций (банков, инвестиционных фондов и т.п.) должны содержать указание на характер деятельности юридического лица. Наименование юридического лица указывается в его учредительных документах.

#### **4.3. Создание и регистрация юридического лица**

Создание юридического лица обусловлено определенной деятельностью его учредителей: подготовкой учредительных документов, формированием уставного (складочного) капитала и имущества, назначением органов управления. Учредителями юридического лица могут быть граждане и юридические лица, в том числе и иностранные. Унитарное государственное или муниципальное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, создается по решению уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления. Федеральное казенное предприятие создается по решению Правительства Российской Федерации.

В соответствии с ГК РФ учредителем общества с ограниченной ответственностью и акционерного общества может быть одно лицо, за некоторым исключением. Общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество не могут иметь в качестве единственного учредителя другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. Производственный кооператив, наоборот, не может быть создан одним лицом, поскольку согласно п. 3 ст. 108 ГК РФ число членов кооператива не должно быть менее пяти. В некоторых случаях закон предусматривает максимальное количество учредителей (участников) юридического лица.

***Пример.*** Число акционеров закрытого акционерного общества не должно превышать 50 (ст. 7 Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»).

Юридическое лицо может быть создано путем учреждения вновь и путем реорганизации существующего юридического лица (слияния, разделения, выделения, преобразования). Согласно ст. 51 ГК РФ юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации.

Порядок государственной регистрации коммерческих организаций с 1 июля 2002 г. определяется Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц», в соответствии с которым государственная регистрация осуществляется уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. Таким органом является Министерство Российской Федерации по налогам и сборам (МНС России). Сведения о регистрации юридических лиц вносятся в специальный государственный реестр, содержащий данные о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц и соответствующие документы.

Учредительные документы. Согласно ст. 52 ГК юридическое лицо действует на основании устава, либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора. Учредительный договор юридического лица заключается (подписывается), а устав утверждается его учредителями (участниками). Как правило, учредительным документом юридического лица является устав (в АО, унитарном предприятии), в ООО два учредительных документа - устав и учредительный договор, а в товариществах – только учредительный договор.

Требования, предъявляемые к учредительным документам юридического лица, установлены Гражданским кодексом РФ и законами, регулирующими деятельность юридических лиц соответствующего вида. В соответствии со ст. 52 ГК РФ учредительные документы юридического лица должны содержать наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также иные сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида.

В учредительных документах некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а также некоторых коммерческих организаций должны быть обязательно определены предмет и цели деятельности.

В учредительном договоре учредители обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности, условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, вопросы управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава.

#### **4.4. Лицензирование отдельных видов деятельности юридического лица**

Лицензирование является формой государственного контроля за деятельностью юридических лиц.

В соответствии со ст. 49 ГК РФ отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Лицензия является официальным документом, который разрешает осуществление указанного в нем вида деятельности в течение установленного срока, а также определяет условия ее осуществления.

Перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется лицензия, и органов, уполномоченных на ведение лицензионной деятельности, определен Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности». Необходимо иметь в виду, что содержащийся в Законе перечень видов деятельности, подлежащих лицензированию, не является исчерпывающим, поскольку его действие не распространяется на те виды деятельности, особый порядок лицензирования которых установлен законодательными актами Российской Федерации (банковская, страховая деятельность и т.п.).

Лицензирование видов деятельности осуществляют федеральные министерства и ведомства, а также исполнительные органы субъектов Российской Федерации.

Порядок ведения лицензионной деятельности также определен законом. Для получения лицензии заявитель представляет в органы, уполномоченные на ведение лицензионной деятельности, комплект документов, включающий заявление о выдаче лицензии, копии учредительных документов и свидетельства о государственной регистрации, свидетельство налогового органа о постановке на учет, документ, подтверждающий оплату сбора. Представление иных документов в зависимости от специфики соответствующего вида деятельности может быть предусмотрено в положении о лицензировании соответствующего вида деятельности, которое утверждается Правительством РФ.

На практике лицензирующие органы отказывали в выдаче лицензии также в том случае, когда устав юридического лица не содержал перечень видов деятельности, для осуществления которой требовалась лицензия. Эта проблема была решена Постановлени-

ем Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (п. 18). Поскольку коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных организаций, предусмотренных законом, наделены общей правоспособностью, то, следовательно, коммерческой организации не может быть отказано в выдаче лицензии на занятие соответствующим видом деятельности только на том основании, что соответствующий вид деятельности не предусмотрен ее учредительными документами.

Лицензии выдаются на определенный срок, в зависимости от специфики вида деятельности (не менее 5 лет), отдельно на каждый вид деятельности. Передача лицензии другому юридическому или физическому лицу запрещается.

Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

В соответствии со ст. 173 ГК РФ сделка, совершенная юридическим лицом, не имеющим лицензии на занятие соответствующей деятельностью, может быть признана судом недействительной по иску этого юридического лица, его учредителя (участника) или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица. Осуществление деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) является согласно ст. 61 ГК РФ основанием для принудительной ликвидации юридического лица по решению суда.

#### **4.5. Реорганизация и ликвидация юридического лица**

Юридическое лицо создается, как правило, без ограничения срока его действия, т.е. на неопределенный срок. Прекращение его деятельности происходит в результате реорганизации или ликвидации.

Реорганизацией является такое изменение юридического лица, при котором все права и обязанности или их часть переходят к другому юридическому лицу (лицам), т.е. реорганизация юридического лица предполагает использование процедуры правопреемства.

Реорганизация юридического лица может быть добровольной или принудительной. Добровольная реорганизация юридического лица осуществляется по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. В ряде случаев реорганизация юридических лиц может быть осуществлена лишь с согласия уполномоченных государственных органов.

Принудительная реорганизация юридического лица в форме разделения или выделения осуществляется в случаях, установленных законом, по решению уполномоченных государственных органов или суда.

**Пример.** В соответствии со ст. 19 Закона РСФСР от 22 марта 1991 г. «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» по решению антимонопольного органа (Министерства Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства (МАП России)) возможно принудительное разделение хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение и осуществляющих монополистическую деятельность.

Реорганизация юридического лица в соответствии со ст. 57 ГК РФ происходит в форме разделения юридического лица и создания на его основе нескольких самостоятельных юридических лиц, выделения из юридического лица нового юридического лица при сохранении существующего, слияния нескольких юридических лиц и создания одного нового юридического лица, присоединения одного юридического лица к другому и преобразования одного юридического лица в другое, т.е. реорганизация юридического лица возможна путем слияния, присоединения, разделения, выделения и преобразования. Во всех случаях реорганизации права и обязанности прекратившего деятельность юридического лица (лиц) переходят к созданным на их основе юридическим лицам, т.е. возникает правопреемство.

При слиянии, присоединении и преобразовании юридических лиц права и обязанности в порядке правопреемства переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с передаточным актом.

При разделении и выделении юридических лиц права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом.

Реорганизация юридического лица подразумевает сохранение всех его обязательств перед третьими лицами. Обязательства реорганизуемого юридического лица не прекращаются, а переходят к его правопреемникам. В случае если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица, вновь возникшие юридические лица, согласно ст. 60 ГК РФ, несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами. Это означает, что кредитор реорганизованного юридического лица вправе требовать исполнения обязательства от любого правопреемника в полном объеме.

Ликвидация юридического лица влечет его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Юридическое лицо может быть ликвидировано добровольно по решению его учредителей (участников) либо уполномоченного органа юридического лица в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано, или по иным причинам. Кроме того, юридическое лицо может быть ликвидировано в принудительном порядке по решению суда (арбитражного суда) в случае осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, а также в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом РФ.

Практические мероприятия, связанные с ликвидацией юридического лица, осуществляются ликвидационной комиссией, назначаемой учредителями юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации юридического лица. С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица.

Порядок ликвидации юридического лица и полномочия ликвидационной комиссии подробно определены в ст. 63 ГК РФ.

Ликвидационная комиссия помещает в органах печати публикацию о ликвидации и о порядке и сроке заявления требований его кредиторами, а также принимает меры к получению дебиторской задолженности, к выявлению и уведомлению кредиторов о ликвида-

ции юридического лица. В соответствии с Гражданским кодексом срок заявления требований его кредиторами не может быть менее двух месяцев с момента публикации о ликвидации юридического лица.

Ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, содержащий сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечень предъявленных кредиторами требований, а также результаты их рассмотрения. Промежуточный ликвидационный баланс должен быть утвержден учредителями или уполномоченным органом юридического лица.

После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс, который утверждается учредителями или уполномоченным органом юридического лица.

Ликвидация юридического лица считается завершённой, а юридическое лицо - прекратившим существование после внесения об этом записи в единый государственный реестр юридических лиц.

#### **4.6. Правовые основы несостоятельности**

Основания признания должника несостоятельным (банкротом) или объявления должником о своей несостоятельности (банкротстве), порядок и условия осуществления мер по предупреждению несостоятельности (банкротства), проведение внешнего управления и конкурсного производства и иные отношения, возникающие при неспособности должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов, регулируются Федеральным законом от 8 января 1998 г. «О несостоятельности (банкротстве)».

В соответствии с Законом несостоятельностью (банкротством) является признанная арбитражным судом или объявленная должником неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. Несостоятельными могут быть признаны все юридические лица, являющиеся коммерческими организациями (за исключением казенных предприятий), а также некоммерческие организации, действующие в форме потребительского кооператива, благотворительного или иного фонда.

Дело о банкротстве организации - должника может быть возбуждено арбитражным судом, если требования к должнику составляют не менее 500 минимальных размеров оплаты труда, при этом должник не исполняет соответствующие обязательства и (или) обязанности в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения. Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей определяются на момент подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом, для определения наличия признаков банкротства должника принимается во внимание размер денежных обязательств, в том числе размер задолженности за переданные товары, выполненные работы и оказанные услуги, суммы займа с учетом процентов, подлежащих уплате должником.

Закон «О несостоятельности (банкротстве)» предусматривает несколько процедур, которые могут быть применены к должнику:

- 1) досудебная санация – меры по восстановлению платежеспособности должника, принимаемые собственником имущества должника – унитарного предприятия, учредителями (участниками) должника - юридического лица, кредиторами должника и иными лицами в целях предупреждения банкротства;

2) наблюдение – процедура банкротства, применяемая к должнику с момента принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом в целях обеспечения сохранности имущества должника и проведения анализа финансового состояния должника;

3) внешнее управление (судебная санация) – процедура банкротства, применяемая к должнику в целях восстановления его платежеспособности, с передачей полномочий по управлению должником внешнему управляющему. В период внешнего управления вводится мораторий – приостановление исполнения должником денежных обязательств и уплаты обязательных платежей;

4) конкурсное производство – процедура банкротства, применяемая к должнику, признанному банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов.

Особая роль в процедурах банкротства отводится арбитражному управляющему (временному управляющему, внешнему управляющему, конкурсному управляющему) – лицу, назначаемому арбитражным судом для проведения процедур банкротства и осуществления иных полномочий, установленных настоящим Федеральным законом. Управляющим может быть назначено лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя и имеющее лицензию на указанный вид деятельности.

#### **4.7. Организационно-правовые формы коммерческих и некоммерческих лиц**

##### *1. Коммерческие организации*

##### *1.1. Хозяйственные общества и товарищества*

Хозяйственные общества и товарищества являются наиболее распространенными видами юридических лиц. Хозяйственными товариществами и обществами признаются коммерческие организации с уставным (складочным) капиталом, разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) (ст. 66 ГК РФ).

Основное их различие в том, что общества – это объединение капиталов, а товарищества – объединение лиц, т.е. участники товарищества обязаны не только объединить часть своего имущества, но и лично участвовать в деятельности товарищества, а участие в обществе подразумевает только внесение имущественного вклада и не предусматривает возложения на участников общества иных обязанностей. Кроме того, общества и товарищества имеют и иные отличия (табл. 1).

Таблица 1 Отличительные признаки товариществ и обществ

| Признак                                                       | Товарищество                                                               | Общество                                                                                                                          |
|---------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 1. Вид объединения                                            | Объединение лиц                                                            | Объединение капиталов                                                                                                             |
| 2. Разновидности                                              | Полное товарищество<br>Товарищество на вере<br>(коммандитное товарищество) | Общество с ограниченной ответственностью<br>Общество с дополнительной ответственностью<br>Акционерное общество                    |
| 3. Количество участников                                      | Не менее двух лиц в полном<br>Не менее трех лиц в коммандитном             | Может быть создано одним лицом                                                                                                    |
| 4. Субъектный состав участников                               | Индивидуальные предприниматели<br>Коммерческие организации                 | Граждане<br>Юридические лица                                                                                                      |
| 5. Размер ответственности участников                          | Полная (неограниченная) ответственность всех или части участников          | Ограниченная ответственность участников                                                                                           |
| 6. Учредительные документы                                    | Только учредительный договор                                               | Учредительный договор и устав в ООО и ОАО<br>Только устав в АО                                                                    |
| 7. Нормативные акты, определяющие правовой статус организации | Только Гражданский кодекс РФ                                               | Общие положения в Гражданском кодексе<br>Закон «Об обществах с ограниченной ответственностью»<br>Закон «Об акционерных обществах» |
| 8. Минимальный размер уставного (складочного) капитала        | Законодательно не установлен                                               | Установлен в законодательстве: ЗАО и ООО – 100 МРОТ<br>ОАО – 1000 МРОТ                                                            |

Но общества и товарищества имеют и некоторые общие черты. Одна из них – правовой режим имущества общества и товарищества. Хозяйственные общества и товарищества являются собственниками своего имущества. В соответствии со ст. 66 ГК РФ имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности.

Полное товарищество является основной формой товариществ. Полным признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом (ст. 69 ГК РФ).

Гражданский кодекс РФ достаточно полно определяет правовое положение и регулирует деятельность полных товариществ. Но большая часть норм носит диспозитивный характер и может изменяться при создании конкретного товарищества.

Участниками полных товариществ могут быть лишь индивидуальные предприниматели или коммерческие организации. Участник полного товарищества обязан лично участвовать в делах товарищества и несет по обязательствам товарищества полную (неограниченную) ответственность всем своим имуществом, и поэтому лицо может быть участником только одного полного товарищества.

Учредительным документом полного товарищества является только учредительный договор, устава у полного товарищества нет. В ст. 70 ГК РФ содержится перечень сведений, которым должен отвечать учредительный договор полного товарищества. В учредительном договоре полного товарищества должны содержаться сведения: о порядке управления деятельностью товарищества; о размере и составе складочного капитала товарищества; о размере и порядке изменения долей каждого из участников в складочном капитале; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов; об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов.

В соответствии со ст. 71 ГК РФ управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников, если иное не предусмотрено в учредительном договоре. Каждый участник полного товарищества, согласно ст. 72 ГК РФ, вправе действовать от имени товарищества без доверенности и специальных полномочий. Но в учредительном договоре может быть установлено, что ведение дел товарищества осуществляется совместно. В этом случае для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества.

Ответственность участников полного товарищества максимальна по сравнению с ответственностью в иных товариществах и обществах. В соответствии со ст. 75 ГК РФ участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества. Эта норма закона императивна и не может быть изменена по соглашению участников товарищества.

Участник товарищества имеет право выйти из товарищества, заявив о предстоящем выходе не менее чем за шесть месяцев до фактического выхода. В случае если товарищество учреждалось на определенный срок, его участник может выйти из товарищества лишь при наличии уважительных причин. При выходе участника из полного товарищества ему выплачивается стоимость части имущества товарищества, соответствующая доле этого участника в складочном капитале.

Участник полного товарищества вправе уступить свою долю (или даже ее часть) в капитале товарищества другому участнику или любому третьему лицу. И в том, и в другом случае согласно ст. 79 ГК РФ требуется согласие остальных участников товарищества.

Участник товарищества может быть исключен из товарищества по единогласному решению остающихся участников. Исключение осуществляется в судебном порядке, а основанием для исключения в соответствии со ст. 76 ГК РФ может быть в том числе и грубое нарушение участником своих обязанностей или «обнаружившаяся неспособность к разумному ведению дел».

В соответствии со ст. 81 ГК РФ полное товарищество подлежит обязательной ликвидации или преобразованию в общество, если в товариществе остается единственный участник.

Таким образом, полное товарищество является уникальной формой предпринимательской деятельности, основанной на личном доверии и серьезной имущественной ответственности его участников. Поэтому полные товарищества являются более привлекательной формой ведения семейного бизнеса. Недостатком полного товарищества является сложность привлечения вложений в складочный капитал со стороны третьих лиц, поскольку любое лицо, вкладывающее имущество в складочный капитал полного товарищества, становится полным товарищем и принимает на себя обязательства лично участвовать в делах общества и нести неограниченную ответственность по его обязательствам. Для указанных целей больше подходит организационно-правовая форма товарищества на вере.

Товарищество на вере совмещает в себе элементы полного товарищества и общества с ограниченной ответственностью. В целом товарищество на вере является разновидностью полного товарищества и к нему должны применяться правила кодекса о полных товариществах, если это не противоречит нормам о товариществе на вере.

Участники товарищества на вере подразделяются на две категории – полные товарищи и коммандитисты (вкладчики). Полные товарищи, согласно ст. 82 ГК РФ, осуществляют от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечают по обязательствам товарищества своим личным имуществом. А вкладчики (коммандитисты) несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

Положение полных товарищей, участвующих в товариществе на вере, и их ответственность по обязательствам товарищества соответствуют положению участников полного товарищества.

Вкладчиками в товариществах на вере могут быть и граждане (предприниматели и непредприниматели) и юридические лица (и коммерческие, и некоммерческие организации).

Для создания коммандитного товарищества требуется не менее трех лиц: двух полных товарищей и одного вкладчика. Как и в полном товариществе, единственным документом коммандитного товарищества является учредительный договор (устава в коммандитном товариществе нет), который подписывается только полными товарищами, вкладчики не участвуют в составлении и подписании учредительного договора. Законодательство предъявляет определенные требования к учредительному договору коммандитного товарищества. В числе прочего учредительный договор товарищества на вере должен содержать сведения о размере и составе складочного капитала товарищества, в том числе размер доли каждого из полных товарищей и совокупный размер вкладов, вносимых вкладчиками. Размер вкладов каждого из коммандитистов не отражается в учредительном договоре и является предметом отдельного договора с каждым вкладчиком, который и удостоверяет внесение вклада.

Поскольку полные товарищи несут полную ответственность по делам товарищества, им предоставлено право управлять деятельностью товарищества на вере. Порядок управления и ведения дел в коммандитном товариществе полными товарищами сходен с порядком управления в полном товариществе.

Основанием для ликвидации товарищества на вере является выбытие всех участвовавших в нем вкладчиков. Но поскольку в данном случае коммандитное товарищество

фактически превращается в полное, то оставшимся полным товарищам предоставлено право преобразовать товарищество на вере в полное товарищество. При выбытии полных товарищей товарищество на вере продолжает свою деятельность даже в том случае, если в нем останется один полный товарищ.

Таким образом, командитное товарищество хотя и является разновидностью полного товарищества, но включает некоторые элементы обществ с ограниченной ответственностью, в частности правовое положение вкладчиков товарищества.

Общество с ограниченной ответственностью (ООО) – это общество, учрежденное одним или несколькими лицами, которые не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (ст. 87 ГК РФ).

Правовое положение общества с ограниченной ответственностью определяется Гражданским кодексом РФ и Федеральным законом от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

Бытует мнение, что общество с ограниченной ответственностью получило свое название потому, что его участники несут ограниченную ответственность по обязательствам общества. Но на самом деле участники ООО никакой ответственности по обязательствам общества не несут, а рискуют лишь потерять и не получить обратно сделанные ими вклады, что никак нельзя рассматривать как их ответственность.

Учредителем общества может быть и одно лицо (гражданин или юридическое лицо). Поскольку общество представляет собой объединение капиталов, то безразлично, одно лицо или несколько формируют данный капитал. Законодательство запрещает обществу иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. Число участников ООО не должно быть более 50. В случае превышения установленного числа участников ООО подлежит преобразованию в открытое акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока – ликвидации в судебном порядке, если число участников не уменьшится до установленного законом предела.

При создании общества все учредители подписывают учредительный договор и утверждают устав. Оба этих документа и являются учредительными документами общества с ограниченной ответственностью. Если общество учреждается одним лицом, его учредительным документом является только устав.

Закон предусматривает определенный минимум обязательных сведений, которые должны содержать учредительные документы ООО. Учредительные документы общества (т.е. и устав, и учредительный договор) в обязательном порядке должны содержать следующие сведения: наименование общества; место его нахождения; о размере уставного капитала общества, о размере долей каждого из участников; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов; о составе и компетенции органов управления обществом и порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов, а также иные сведения, указанные в Законе.

Наличие уставного капитала является одним из необходимых условий создания и деятельности ООО. Уставный капитал должен определять минимальный размер имущества общества и, следовательно, гарантировать интересы кредиторов общества. Поэтому в

законодательстве устанавливается минимальный размер уставного капитала общества, который должен быть не менее 100-кратного минимального размера оплаты труда на дату представления учредительных документов в регистрирующие органы. Для юридических лиц, занимающихся определенными видами деятельности (банков, инвестиционных институтов, страховых организаций), установлены иные размеры уставного капитала.

Высшим органом общества с ограниченной ответственностью является общее собрание его участников. Компетенция общего собрания, а также порядок принятия им решений определяются Законом об обществах с ограниченной ответственностью и уставом общества. Каждый участник общества имеет на общем собрании число голосов, пропорциональное его доле в уставном капитале общества. К исключительной компетенции общего собрания относятся: образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий; изменение устава общества, в том числе изменение размера уставного капитала; принятие решения о распределении чистой прибыли общества между участниками общества; назначение аудиторской проверки, утверждение аудитора и определение размера оплаты его услуг и др. Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания участников общества, не могут быть переданы им для решения в иные органы управления общества.

В соответствии с нормами Гражданского кодекса РФ в обществе с ограниченной ответственностью создается исполнительный орган, осуществляющий текущее руководство его деятельностью и подотчетный общему собранию его участников.

Для контроля за финансово - хозяйственной деятельностью в обществе существует ревизор или ревизионная комиссия. Назначение ревизоров относится к исключительной компетенции общего собрания общества. Но, кроме того, общество вправе ежегодно привлекать профессионального аудитора (внешний аудит) для проверки и подтверждения правильности годовой финансовой отчетности. Аудиторская проверка годовой финансовой отчетности общества может быть проведена по решению органов управления обществом, а также по требованию любого из его участников.

Участник общества вправе выйти из общества или передать свою долю (или ее часть) другому лицу. Отличие выхода участника от передачи доли заключается в том, что, обладая правом выхода, участник может требовать от общества выплаты части стоимости имущества общества. То есть данному праву участника соответствует обязанность общества производить соответствующие выплаты. Обладая правом передачи доли, участник не вправе предъявлять имущественные требования к обществу, он удовлетворяет свои имущественные интересы путем передачи (продажи) своей доли другим лицам. То есть данному праву участника общества не корреспондирует соответствующая обязанность других лиц.

В соответствии с Законом участник общества с ограниченной ответственностью вправе в любое время выйти из общества независимо от согласия других его участников. При выходе участника общество обязано выплатить ему стоимость части имущества, соответствующей его доле в уставном капитале общества. Порядок, а также способы и сроки проведения выплат выходящему участнику предусмотрены в Законе "Об обществах с ограниченной ответственностью".

Участник ООО может выйти из общества и иным путем, уступив всю свою долю другому лицу. В соответствии с Законом участник общества с ограниченной ответствен-

ностью вправе продать или иным образом уступить свою долю (или ее часть) в уставном капитале общества одному или нескольким участникам данного общества. Уставом общества может быть установлен запрет на отчуждение участником общества своей доли третьим лицам (не участникам общества). Если такого запрета не содержится в уставе общества, то отчуждение долей может осуществляться не только внутри общества, но и за его пределы третьим лицам. Но в этом случае участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли участника (или ее части).

Акционерные общества являются наиболее распространенным видом коммерческих организаций, что обусловлено четким правовым регулированием их деятельности. Гражданский кодекс РФ и Закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» подробно регламентируют порядок создания и правовое положение акционерных обществ, права и обязанности акционеров, а также многие другие вопросы, возникающие в процессе деятельности акционерных обществ.

Акционерное общество – это юридическое лицо, представляющее собой объединение капиталов путем внесения определенного числа равных и свободно отчуждаемых взносов, представленных в ценных бумагах - акциях, которые дают определенные права на участие в обществе и стоимостью которых исчерпываются имущественные обязанности участников общества.

Согласно ст. 2 Закона акционерным обществом признается коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций. Акции удостоверяют обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу, и их стоимостью ограничивается риск возможных убытков акционеров.

Существование в акционерном обществе ценных бумаг (акций), удостоверяющих внесение вклада в уставный капитал, является одним из существенных отличий акционерного общества от иных организационно-правовых форм. Согласно нормам Гражданского кодекса РФ (п. 7 ст. 66, п. 3 ст. 109) хозяйственные товарищества, общества с ограниченной и дополнительной ответственностью, производственные кооперативы не вправе выпускать акции.

Выпускаемые акционерным обществом акции могут быть только именными. Закон «Об акционерных обществах» не предусматривает выпуск акционерными обществами предъявительских акций (акций на предъявителя).

Акционерные общества бывают двух видов: открытые (ОАО, АООТ) и закрытые (ЗАО, АОЗТ). В ст. 4 Закона прямо говорится о том, что закрытые и открытые акционерные общества являются не особыми организационно-правовыми формами, а лишь различными типами одной организационно-правовой формы – акционерного общества, что должно отражаться в уставе и фирменном наименовании общества.

В соответствии с Законом в открытом акционерном обществе участники могут свободно отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров. В закрытом акционерном обществе акции отчуждаются также без согласия остальных акционеров, но при этом акционеры ЗАО имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества. Это в определенной степени осложняет переход акции от одного лица к другому, но не исключает приобретения акций общества третьими лицами, поскольку получения согласия остальных акционеров для отчуждения акции ЗАО не требуется.

В Законе выделены следующие отличия открытого и закрытого акционерных обществ:

- открытое общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и их свободную продажу, а закрытое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц;

- публичность сведений о деятельности ОАО. Согласно п. 1 ст. 92 Закона любое открытое общество обязано ежегодно опубликовывать в средствах массовой информации документы общества согласно приведенному перечню;

- количественное ограничение числа акционеров ЗАО. Согласно ст. 7 Закона число акционеров открытого общества не ограничено, а число акционеров закрытого общества не должно превышать 50.

Решение о создании АО принимает учредительное собрание, которое утверждает устав АО и избирает органы управления обществом. Учредителем АО, как и в ООО, может быть одно лицо. Максимальное число участников открытого акционерного общества не ограничивается, а число участников закрытого акционерного общества, напротив, не может превышать предела, установленного Законом «Об акционерных обществах», в противном случае оно подлежит преобразованию в открытое акционерное общество или ликвидации в судебном порядке, если число акционеров не уменьшится до установленного Законом предела.

Учредители заключают письменный договор об учреждении АО, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по созданию общества, размер уставного капитала общества, категории выпускаемых акций и порядок их размещения, а также иные условия, предусмотренные Законом об акционерных обществах.

Согласно п. 3 ст. 98 ГК РФ учредительным документом акционерного общества является только его устав, утвержденный учредителями.

Законодательство предъявляет определенные требования к уставу АО и устанавливает перечень сведений, которые должны быть в нем отражены. В соответствии со ст. 98 ГК РФ в уставе акционерного общества должны содержаться сведения, предусмотренные п. 3 ст. 98 ГК РФ, а также иные сведения, предусмотренные Законом «Об акционерных обществах» (ст. 11).

Необходимо обратить внимание на то, что согласно Закону в уставе АО не требуется указывать сведения об учредителях общества и данные о распределении уставного капитала (акций) между учредителями (участниками) АО.

В уставе общества в обязательном порядке должны содержаться сведения о размере уставного капитала. Наличие определенного капитала – необходимое условие создания и деятельности акционерного общества, поскольку уставный капитал общества определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов. Согласно п. 1 ст. 26 Закона уставный капитал общества составляется из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами. Минимальный размер уставного капитала в настоящее время определяется ст. 26 Закона «Об акционерных обществах», в соответствии с которой минимальный уставный капитал открытого общества должен составлять не менее 1000-кратного минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату регистрации общества, а закрытого общества – не менее

100-кратного минимального размера оплаты труда на дату государственной регистрации общества.

В процессе деятельности АО его уставный капитал может быть уменьшен или увеличен. Принятие решений об изменении размера уставного капитала относится к исключительной компетенции общего собрания акционеров (п. 1 ст. 103 ГК РФ). Увеличение уставного капитала, согласно п. 1 ст. 100 ГК РФ, возможно путем увеличения номинальной стоимости акций или выпуска дополнительных акций.

Уменьшается уставный капитал АО путем уменьшения номинальной стоимости акций либо покупки части акций в целях сокращения их общего количества. Причем уменьшение уставного капитала акционерного общества путем покупки и погашения части акций допускается только в том случае, если такая возможность предусмотрена в уставе общества.

Необходимым условием уменьшения уставного капитала акционерного общества, согласно п. 1 ст. 101 ГК РФ, является уведомление всех его кредиторов. При этом кредиторы общества вправе потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков.

Процесс создания АО не заканчивается получением свидетельства о его регистрации как юридического лица. Поскольку в любом АО существуют ценные бумаги – акции, то для распределения (распространения) акций среди учредителей необходимо зарегистрировать их выпуск в установленном порядке.

В соответствии с законодательством к выпуску и обращению на территории России допускаются только те ценные бумаги, которые прошли в установленном порядке государственную регистрацию и получили государственный регистрационный номер. Государственная регистрация акций отнесена к компетенции Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг и ее территориальных отделений.

Выпуск акций предполагает их дальнейшее обращение. Передача акций одного лица другому не фиксируется в уставе АО и не требует регистрации изменений в учредительных документах, а регистрируется в специальном реестре акционеров. Порядок ведения и требования, предъявляемые к ведению реестра владельцев именных ценных бумаг, установлены гл. V Закона и Положением о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг, утвержденным Постановлением ФКЦБ России от 2 октября 1997 г. № 27.

Ведение реестра акционеров является основной гарантией реализации прав акционеров. При заключении сделок с акциями необходимо различать права на ценную бумагу (акцию) и права из ценной бумаги (акции). При отчуждении акции права на нее как на объект гражданских прав возникают с момента заключения сделки, а права акционера, вытекающие из владения акцией, возникают лишь после внесения сведений о состоявшейся сделке в реестр акционеров.

Каждая приобретенная акционером обыкновенная акция дает ему право одного голоса на собрании акционеров. Право голоса является основным правом акционера. Акционеры, владеющие привилегированными (безголосыми) акциями правом голоса не обладают.

Основное имущественное право акционера - право на получение дивиденда. Каждый акционер имеет право участвовать в распределении прибыли и получать дивиденды от деятельности общества. Дивидендом является часть чистой прибыли акционерного обще-

ства, распределяемая среди акционеров пропорционально числу принадлежащих им акций. Порядок выплаты дивидендов определен Законом «Об акционерных обществах».

Независимо от размера своего вклада в общество каждый акционер имеет право на получение информации. Это право представляет собой одно из средств контроля за деятельностью органов управления общества. Общество обязано обеспечить всем акционерам доступ к документам общества, в том числе к учредительным; документам, подтверждающим права общества на имущество, находящееся на его балансе; годовым отчетам; протоколам общих собраний акционеров и заседаний совета директоров и т.п. (ст. ст. 89 – 91 Закона «Об акционерных обществах»).

Одним из средств контроля за деятельностью общества и средством защиты акционеров является право каждого акционера обжаловать решения общего собрания акционеров и совета директоров общества. Согласно ст. 49 Закона акционер вправе обжаловать в суд решение, принятое общим собранием акционеров с нарушением требований настоящего Федерального закона, иных правовых актов Российской Федерации, устава общества в случае, если он не принимал участия в общем собрании акционеров или голосовал против принятия такого решения и указанным решением нарушены его права и законные интересы.

В отличие от участника общества с ограниченной ответственностью, акционер лишен права выхода из общества. По общему правилу акционер не имеет права потребовать от общества возврата сделанного им вклада или выкупа принадлежащих ему акций. Это одно из отличий акционерного общества от общества с ограниченной ответственностью. Выход акционера из общества достигается не непосредственно (путем выхода), а путем отчуждения принадлежащих ему акций третьему лицу. При этом цена передаваемой акции определяется по соглашению сторон и может не совпадать с номинальной стоимостью акции (размером внесенного в уставный капитал вклада).

Управление в акционерном обществе характеризуется такими элементами, как определенная структура органов управления, вопросы их компетенции, порядок принятия решений.

Общее собрание акционеров, согласно п. 1 ст. 47 Закона, является высшим органом управления акционерным обществом. Общее собрание имеет исключительную компетенцию, которая определена в ст. 48 Закона. Некоторые вопросы, относящиеся к компетенции собрания, например, назначение исполнительных органов общества, могут быть переданы в компетенцию совета директоров общества. Но Закон запрещает передавать вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания акционеров, к компетенции исполнительного органа общества.

Различают годовые (обыкновенные) и чрезвычайные собрания. Годовые собрания созываются советом директоров и имеют заранее определенную повестку дня. Внеочередные собрания созываются советом директоров, ревизионной комиссией или акционерами, имеющими не менее 10 % акций. Закон подробно описывает процедуру подготовки и проведения общего собрания АО, права акционеров на собрании, порядок голосования. Предусмотрена такая форма проведения собрания, как заочное голосование (опросным путем).

Собрание правомочно (имеет кворум) в случае присутствия более половины акционеров или их законных представителей. Для того чтобы принятое общим собранием акци-

онеров решение было законным, кроме условий о кворуме, необходимо, чтобы оно было принято надлежащим числом голосов. Все вопросы на собрании решаются голосованием, причем правом голоса обладают лишь владельцы обыкновенных акций по принципу «одна акция – один голос», владельцы привилегированных акций имеют право голоса в исключительных случаях, указанных в Законе. Для принятия решений по всем вопросам достаточно простого большинства голосов присутствующих на собрании акционеров, за исключением вопросов изменения устава, реорганизации или ликвидации общества и некоторых иных, которые принимаются большинством в 3/4 голосов присутствующих на собрании акционеров.

Совет директоров (наблюдательный совет) занимает промежуточное положение между собранием акционеров и исполнительными органами общества. На совет директоров возлагается функция выработки общей политики по управлению обществом и контролю за деятельностью исполнительных органов.

В отличие от ранее действующих правовых актов, Закон определяет вопросы исключительной компетенции совета директоров, которые не могут быть переданы им на решение исполнительным органам общества.

Согласно ст. 65 Закона исключительная компетенция совета директоров достаточно обширна. К ней относятся, в частности, такие вопросы, как созыв годового и внеочередного общих собраний акционеров общества, утверждение повестки дня общего собрания акционеров, определение размера оплаты услуг аудитора, рекомендации по размеру дивиденда по акциям и порядку его выплаты, создание филиалов и открытие представительств общества и т.п.

Членом совета директоров может быть любое физическое лицо, в том числе и не являющееся акционером общества. Члены совета директоров избираются сроком на один год (до следующего годового собрания) и могут переизбираться неограниченное число раз.

Функции повседневного руководства акционерным обществом осуществляются исполнительными органами общества, которые могут быть как коллегиальными (правление, дирекция), так и единоличными (директор, генеральный директор). К компетенции исполнительного органа общества относятся все вопросы руководства текущей деятельностью общества, за исключением вопросов, отнесенных к исключительной компетенции общего собрания акционеров или совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий осуществляются по решению общего собрания акционеров, хотя уставом общества решение этих вопросов может быть отнесено к компетенции совета директоров общества.

Закон определяет характер правовой связи между обществом, с одной стороны, и генеральным директором и членами правления, с другой стороны. Согласно п. 4 ст. 69 Закона отношения между обществом и единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) и (или) членами коллегиального исполнительного органа общества (правления, дирекции) регулируются Законом «Об акционерных обществах» и трудовым законодательством в части, не противоречащей положениям Закона.

Органом контроля за деятельностью общества является ревизионная комиссия. Согласно п. 1 ст. 85 Закона для осуществления контроля за финансово-хозяйственной дея-

тельностью общества общее собрание акционеров в соответствии с уставом общества избирает ревизионную комиссию (ревизора) общества. Члены ревизионной комиссии (ревизор) не могут одновременно являться членами совета директоров общества, а также занимать иные должности в органах управления общества.

### *1.2. Производственные кооперативы*

Основы правового положения производственных кооперативов определены Гражданским кодексом, правовое регулирование деятельности кооперативов осуществляется Федеральным законом от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах».

Гражданский кодекс РФ предусматривает создание кооперативов двух видов: производственных и потребительских. Различие между указанными видами в том, что производственный кооператив является коммерческой организацией и его деятельность направлена на получение прибыли, а потребительский кооператив - это некоммерческая организация, и цель его деятельности – удовлетворение определенных потребностей его членов.

Производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов (ст. 107 ГК РФ).

Отличительными признаками кооператива являются:

- 1) участие в деятельности кооператива только физических лиц (участие юридических лиц допускается в исключительных случаях);
- 2) создание имущественной основы деятельности путем объединения паевых взносов;
- 3) личное трудовое участие членов кооператива в его деятельности.

Личный характер отношений в кооперативе и обязательное трудовое участие определяют особый порядок управления кооперативом, распределения полученного дохода и ответственность членов кооператива. Каждый член кооператива при принятии общим собранием кооператива решений имеет один голос независимо от своего имущественного взноса. Прибыль кооператива, а также имущество кооператива, оставшееся после его ликвидации, распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием, если иной порядок не предусмотрен законом и уставом кооператива.

В соответствии с п. 2 ст. 107 ГК РФ члены производственного кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную (дополнительную) ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных законом и уставом кооператива, т.е. при недостатке имущества кооператива требования его кредиторов могут быть удовлетворены за счет личного имущества членов кооператива.

Обязательным требованием создания кооператива, согласно п. 3 ст. 108 ГК РФ, является участие в кооперативе не менее пяти членов. Максимальное количество членов кооператива не ограничивается. В отличие от иных организационно-правовых форм предпринимательской деятельности, кооператив не может быть создан одним лицом. В соответствии с ГК РФ членом кооператива может быть лицо, достигшее 16 лет.

Учредительным документом производственного кооператива, согласно п. 1 ст. 108 ГК РФ, является только его устав, который в числе прочих сведений должен обязательно содержать сведения об ответственности членов кооператива за нарушение обязательства по личному трудовому участию, а также о размере и условиях субсидиарной ответственности.

ности его членов по долгам кооператива. Остальные требования, которым должен отвечать устав кооператива, подробно изложены в ст. 108 ГК РФ.

Высшим органом управления кооператива является общее собрание его членов. В Гражданском кодексе РФ предусмотрена возможность создания в кооперативе наблюдательного совета для контроля за деятельностью исполнительных органов кооператива. Исполнительными органами кооператива являются правление и (или) его председатель, которые осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива и подотчетны наблюдательному совету и общему собранию членов кооператива.

Гражданский кодекс РФ определяет исключительную компетенцию общего собрания членов кооператива, которая не может быть передана исполнительным органам кооператива. К исключительной компетенции общего собрания относится, в том числе и вопрос о приеме и исключении членов кооператива. Согласно п. 2 ст. 111 ГК РФ член кооператива может быть исключен из кооператива по решению общего собрания в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей, возложенных на него уставом кооператива, а также в других случаях, предусмотренных законом и уставом кооператива. Но хотя исключение является санкцией за нарушение устава и неисполнение обязанностей, исключенный член кооператива имеет право на получение своего пая и других выплат, предусмотренных уставом кооператива.

Прекращение членства в кооперативе осуществляется путем не только исключения, но и добровольного выхода члена кооператива непосредственно или посредством передачи своего пая.

Член кооператива вправе по своему усмотрению в любое время выйти из кооператива. В этом случае ему должна быть выплачена стоимость пая или выдано имущество, соответствующее его паю, а также осуществлены другие выплаты, предусмотренные уставом кооператива.

Члену кооператива также предоставлено право выйти из кооператива путем передачи своего пая другому лицу. Член кооператива вправе передать свой пай только другому члену кооператива. Передача пая гражданину, не являющемуся членом кооператива, допускается лишь с согласия других членов кооператива, которые пользуются в этом случае преимущественным правом покупки этого пая.

Таким образом, производственный кооператив является уникальной формой ведения предпринимательской деятельности, основанной, прежде всего, на личном трудовом участии его членов, а не на получении дохода от вложения капитала.

### *1.3. Государственные (муниципальные) унитарные предприятия*

При определении правового положения данной организационно-правовой формы законодателям не удалось избежать употребления двусмысленного термина «предприятие». Понятие «предприятие» ранее широко использовалось для обозначения хозяйствующих субъектов, поскольку в советском гражданском праве отсутствовали организационные формы частного предпринимательства-общества и товарищества, а юридические лица делились на предприятия, учреждения и организации.

Термин «предприятие» используется для обозначения государственных и муниципальных предприятий в исключительном случае, поскольку не был найден равнозначный синоним. Поэтому использовать понятие «предприятие» для обозначения данной организационно-правовой формы надо условно, обращая большее внимание на термин «унитар-

ное», означающий, что у такого предприятия только один учредитель, которому фактически и принадлежит данное предприятие. Гражданский кодекс РФ закрепляет, что в форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия, и не предусматривает существовавшую ранее такую форму унитарного предприятия, как индивидуально-частное предприятие.

Согласно ст. 113 ГК РФ унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Все имущество унитарного предприятия является неделимым и не распределяется по вкладам, в том числе между работниками предприятия. В этом заключается существенное отличие унитарного предприятия от предприятий других организационно-правовых форм, имущество которых образуется путем объединения вкладов учредителей.

Несмотря на это, унитарное предприятие является коммерческой организацией, и его деятельность направлена на получение прибыли. Но унитарные предприятия вправе заниматься не всеми видами деятельности, а только теми, для осуществления которых они были созданы. Согласно п. 1 ст. 49 ГК РФ унитарные предприятия обладают специальной, а не общей правоспособностью, т.е. они не могут осуществлять любые виды деятельности. Специальная правоспособность унитарного предприятия основывается на обязательном указании в уставе предприятия предмета и целей деятельности предприятия. В случае если унитарное предприятие совершает сделки в противоречии с целями деятельности, ограниченными в его уставе, такая сделка, согласно ст. 173 ГК РФ, может быть признана недействительной.

Унитарное предприятие как самостоятельный хозяйственный субъект само отвечает по своим обязательствам. При этом взыскание кредиторов может быть обращено на все принадлежащее унитарному предприятию имущество.

Имущество унитарного предприятия находится в государственной или муниципальной собственности и принадлежит предприятию на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. В зависимости от указанного деления существуют два вида унитарных предприятий: основанное на праве хозяйственного ведения и на праве оперативного управления (федеральное казенное предприятие). Различаются они тем, что, во-первых, создаются различными государственными органами и, во-вторых, обладают различными полномочиями в отношении полученного ими имущества.

Согласно ст. 114 ГК РФ унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, создается по решению уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления на основе соответственно государственного или муниципального имущества.

Как уже отмечалось выше, указанным унитарным предприятиям имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения. Согласно ст. 294 ГК РФ государственным и муниципальным унитарным предприятиям имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения, и они владеют, пользуются и распоряжаются этим имуществом в пределах, определяемых Гражданским кодексом РФ и иным действующим законодательством. Унитарное предприятие владеет чужим имуществом, собственником которого является государство (или муниципальное образование). Государство как собственник имеет, согласно ст. 295 ГК РФ, в отношении имущества, находящегося в хозяйственном ведении государственных (муниципальных) предприятий, следующие права:

- 1) решает вопросы создания предприятия;
- 2) определяет предмет и цели его деятельности;
- 3) утверждает устав предприятия;
- 4) принимает решение о реорганизации и ликвидации предприятия;
- 5) назначает директора (руководителя) предприятия;
- 6) осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества;
- 7) получает часть прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия.

Гражданским кодексом РФ установлены ограничения по распоряжению унитарным предприятием недвижимым имуществом. Согласно п. 2 ст. 295 предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника. Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

Согласно ст. 115 ГК РФ унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления, может быть создано только по решению Правительства Российской Федерации на базе имущества, находящегося в федеральной собственности. Синонимом понятия «унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления» является термин «федеральное казенное предприятие». Права казенных предприятий на закрепленное за ними имущество ограничены законодательством в большей степени, чем права унитарных предприятий. Имущество принадлежит казенным предприятиям, согласно ст. 296 ГК РФ, на праве оперативного управления.

Казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться всем закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества, а самостоятельно может распоряжаться лишь производимой им продукцией, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Согласно п. 2 ст. 296 ГК РФ собственник вправе изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

Но предоставляя такие широкие права собственнику казенного предприятия, законодательство возлагает на него и более серьезную ответственность. Согласно ст. 115 ГК РФ по всем обязательствам федерального казенного предприятия при недостаточности его имущества собственник (Российская Федерация) несет субсидиарную ответственность.

Гражданский кодекс РФ определяет лишь основы правового положения государственных и муниципальных унитарных предприятий, предусматривая обязательное принятие федерального закона о государственных и муниципальных унитарных предприятиях.

#### **4.8. Некоммерческие организации**

##### *1. Понятие некоммерческой организации*

Некоммерческие организации создаются в соответствующих организационно-правовых формах. В соответствии со ст. 50 ГК РФ юридические лица, являющиеся не-

коммерческими организациями, могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом.

Основное различие между коммерческими и некоммерческими организациями заключается в целях деятельности данных организаций. Коммерческими организациями являются юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, а некоммерческими - юридические лица, не имеющие в качестве основной цели деятельности извлечение прибыли и не распределяющие полученную прибыль между участниками.

Но это не означает, что некоммерческим организациям запрещается заниматься предпринимательской деятельностью. Это допустимо лишь при соблюдении ряда условий. Предпринимательская деятельность, осуществляемая некоммерческими организациями, должна, во-первых, служить достижению целей, ради которых они созданы, и, во-вторых, соответствовать этим целям.

Различие между коммерческими и некоммерческими организациями налагает определенный отпечаток на их правовой статус и правоспособность. В соответствии со ст. 49 ГК РФ коммерческие организации обладают, как правило, общей правоспособностью, т.е. коммерческие организации могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом. Некоммерческая организация обладает специальной правоспособностью, т.е. имеет только те гражданские права и обязанности, которые предусмотрены в ее учредительных документах и соответствуют ее целям деятельности. Поэтому в учредительных документах некоммерческих организаций обязательно должны быть определены предмет и цели деятельности (ст. 52 ГК РФ).

Таким образом, некоммерческие организации отличаются от коммерческих тем, что:

- 1) извлечение прибыли не является основной целью их деятельности;
- 2) полученная прибыль не распределяется между участниками (учредителями) организации;
- 3) существуют за счет соответствующего целевого финансирования или за счет добровольных взносов, а не за счет получаемой ими прибыли;
- 4) обладают специальной правоспособностью;
- 5) перечень возможных форм некоммерческих организаций определяется Гражданским кодексом и иными законами РФ.

Правовое положение некоммерческих организаций определяется нормами Гражданского кодекса РФ, Федеральным законом от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», а также иными законами и подзаконными актами.

### *1.2. Потребительские кооперативы*

Потребительские кооперативы являются наиболее распространенной формой некоммерческих организаций. Потребительским кооперативом признается добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов (п. 1 ст. 116 ГК РФ).

**Пример.** Потребительскими кооперативами являются жилищно-строительные, дачные, гаражные и подобные им кооперативы.

На потребительские кооперативы не распространяются нормы Федерального закона от 12 января 1996 г. «О некоммерческих организациях», а их деятельность регулируется нормами Гражданского кодекса Российской Федерации, законами о потребительских кооперативах, иными законами и правовыми актами.

Потребительский кооператив может быть создан как гражданами, так и юридическими лицами, в отличие от производственных кооперативов, в которых, по общему правилу, не допускается участие юридических лиц. Законодательство не устанавливает никаких минимальных или максимальных количественных ограничений членов кооператива, не ограничивается при этом одновременное участие членов кооператива в других потребительских кооперативах (даже в однородных).

Каждый потребительский кооператив имеет в качестве учредительного документа только устав. Закон устанавливает определенные требования к уставу кооператива и сведениям, которые должны в нем содержаться: сведения о предмете и целях его деятельности, о размере паевых взносов членов кооператива, о составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и об их ответственности за нарушение обязательств по внесению паевых взносов, о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений, о порядке покрытия членами кооператива понесенных им убытков (п. 2 ст. 116 ГК РФ).

Потребительский кооператив имеет собственное имущество, которое принадлежит ему на праве собственности. Члены потребительского кооператива имеют только обязательственные права, а не права собственности в отношении потребительского кооператива и его имущества. Но в отличие от других видов юридических лиц, в процессе существования потребительского кооператива происходит переход права собственности на часть его имущества от кооператива к его членам.

**Пример.** Член жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива, другие лица, имеющие право на паенакопления, полностью внесшие свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное этим лицам кооперативом, приобретают право собственности на указанное имущество (п. 4 ст. 218 ГК РФ).

Основой имущественной обособленности потребительского кооператива является наличие паевого фонда, который образуется за счет взносов членов кооператива. Внесение взносов в паевой фонд является основной обязанностью членов кооператива и за неисполнение данной обязанности уставом кооператива должна быть установлена ответственность. Размер взносов, как и размер самого паевого фонда, определяется уставом кооператива, поскольку законодательство не устанавливает никаких ограничений на размер паевого фонда.

Но, в отличие от других видов юридических лиц, внесение паевых взносов не является единственной обязанностью члена кооператива. Каждый член кооператива обязан вносить дополнительные взносы в случае возникновения убытков кооператива.

В случае невыполнения обязанностей по внесению дополнительных взносов кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию его кредиторов.

Порядок управления кооперативом определяется его уставом и иными внутренними документами. Как правило, структура управления потребительским кооперативом строится по аналогии с производственным кооперативом и включает общее собрание кооператива, правление кооператива, председателя правления. Компетенция органов управления законодательно не определена и должна быть урегулирована в уставе кооператива.

Как и любая некоммерческая организация, потребительский кооператив имеет право заниматься предпринимательской (коммерческой) деятельностью. При этом, в отличие от общепринятого правила, доходы, полученные потребительским кооперативом от предпринимательской деятельности, осуществляемой кооперативом в соответствии с законом и уставом, могут быть распределены между его членами (п. 5 ст. 116 ГК РФ).

Таким образом, потребительский кооператив занимает промежуточное положение между коммерческими и некоммерческими организациями, поскольку объединяет в себе их отличительные черты.

Можно выделить следующие существенные признаки потребительского кооператива, отличающие его как от иных видов некоммерческих, так и коммерческих организаций:

- 1) возможность участия в кооперативе как физических, так и юридических лиц;
- 2) формирование паевого фонда за счет паевых взносов членов кооператива;
- 3) удовлетворение потребностей членов кооператива как основная цель деятельности;
- 4) возможность осуществления предпринимательской деятельности и распределения полученной прибыли между членами кооператива;
- 5) возможность проведения процедуры банкротства в отношении кооператива;
- 6) неограниченная ответственность членов кооператива по долгам кооператива (обязанность внесения дополнительных взносов);
- 7) отсутствие обязательного личного участия членов кооператива в его деятельности.

Особым видом потребительских кооперативов являются кооперативы, входящие в систему потребительской кооперации, правовой статус которой определяется Законом РФ от 19 июня 1992 г. «О потребительской кооперации в Российской Федерации».

В соответствии с нормами Закона потребительская кооперация в Российской Федерации – это совокупность добровольных обществ пайщиков, их объединений, действующих на основании уставов с целью удовлетворения своих потребностей в товарах и услугах за счет денежных и материальных взносов. Предметом деятельности потребительской кооперации является заготовительная, торговая, производственная, посредническая деятельность, содействие развитию социально-бытовой инфраструктуры и иная деятельность в интересах пайщиков.

Потребительская кооперация может существовать в форме потребительского общества или союза потребительских обществ, порядок создания и управления которыми регулируется названным Законом.

Надо иметь в виду, что понятие «потребительский кооператив», которое дается в Гражданском кодексе РФ, является родовым (более общим) по отношению к термину «потребительское общество». Потребительские общества в большей степени отвечают признакам коммерческой организации, потому что основной целью их деятельности является

заготовительная, торговая, производственная, посредническая деятельность, направленная на получение и последующее распределение полученной прибыли между пайщиками.

Особой разновидностью потребительских кооперативов являются также сельскохозяйственные потребительские кооперативы, правовое регулирование деятельности которых осуществляется Федеральным законом от 8 декабря 1995 г. «О сельскохозяйственной кооперации».

### *1.3. Фонды*

Фондом признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели (п. 1 ст. 118 ГК РФ).

Гражданский кодекс РФ употребляет термин «фонд» применительно к некоммерческим организациям, преследующим, как правило, благотворительные цели. Имущество фонда образуется за счет взносов учредителей и добровольных пожертвований. Имущество, переданное фонду его учредителями (учредителем), является собственностью фонда. Учредители фонда, так же как и участники общественных и религиозных организаций, не сохраняют никаких прав (ни вещных, ни обязательственных) на переданное ими в собственность фонду имущество, в том числе на членские взносы, т.е. они не имеют права требовать возврата внесенного взноса, выплаты какого-либо дохода и даже получения части имущества фонда после его ликвидации. В отличие от других видов некоммерческих организаций, фонд не имеет членства, т.е. учредители фонда не получают никаких прав в отношении созданного ими фонда, поэтому учредители не отвечают по обязательствам созданного ими фонда, а фонд не отвечает по обязательствам своих учредителей.

В отличие от других некоммерческих организаций, учредителями фонда могут быть не только граждане, но и юридические лица. При этом законодательство допускает создание фондов только юридическими лицами, без участия граждан. Фонд как некоммерческая организация, в отличие от других некоммерческих организаций, может быть создан одним лицом.

Фонд осуществляет свою деятельность на основании устава, в котором должен быть определен порядок формирования органов управления фондом и их компетенция, а также иные сведения, предусмотренные законом (п. 4 ст. 118 ГК РФ). Законодательство устанавливает особый порядок изменения устава фонда. Устав фонда может быть изменен органами фонда только в случае, если возможность его изменения предусмотрена уставом. В противном случае устав фонда может быть изменен только по решению суда, право обращения, в который с подобными заявлениями принадлежит органам управления фондом или попечительскому совету.

В целях контроля за деятельностью фонда законодательство устанавливает специальные требования: наличие попечительского совета фонда, публичная отчетность фонда, особый порядок ликвидации.

Попечительский совет фонда является органом фонда, который на общественных началах осуществляет надзор за деятельностью фонда, принятием другими органами фонда решений и обеспечением их исполнения, использованием средств фонда, соблюдением фондом законодательства. Порядок формирования и деятельности попечительского совета фонда должны определяться уставом фонда.

В целях контроля за деятельностью фонда предусмотрен особый порядок ликвидации фонда. Решение о ликвидации фонда может принять только суд по заявлению заинтересованных лиц. Основаниями для ликвидации фонда являются: отсутствие у фонда имущества, необходимого для осуществления его деятельности, невозможность достижения целей, ради которых создан фонд, а также уклонения в деятельности фонда от целей, предусмотренных уставом. Кроме того, фонд может быть признан несостоятельным и в отношении него может быть возбуждена процедура банкротства (ст. 65 ГК РФ).

#### *1.4. Учреждения*

Учреждением признается некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично (п. 1 ст. 120 ГК РФ).

Как правило, большая часть учреждений является государственными, т.е. их учредителями выступают различные государственные органы. Но создавать учреждения может не только государство в лице своих органов, но и другие участники гражданского оборота, в том числе и коммерческие организации. Учреждениями являются организации культуры и образования, здравоохранения и спорта, органы социальной защиты, правоохранительные органы и многие другие.

Так как круг учреждений достаточно широк, то их правовой статус определяется многими законами и иными правовыми актами. Не устанавливает законодательство и единых требований к учредительным документам учреждений. Некоторые учреждения действуют на основании устава, другие - на основании типового положения о данном виде организаций, а некоторые – в соответствии с положениями, утвержденными собственником (учредителем).

Учреждения, в отличие от остальных видов некоммерческих организаций, не являются собственниками своего имущества. Собственником имущества учреждения является его учредитель. Учреждения обладают ограниченным правом на переданное им имущество – правом оперативного управления (ст. 296 ГК РФ). Учреждения, имеющие имущество на праве оперативного управления, владеют, пользуются и распоряжаются им: во-первых, в пределах, установленных законом; во-вторых, в соответствии с целями своей деятельности; в-третьих, в соответствии с заданиями собственника; в-четвертых, в соответствии с назначением имущества.

Учреждение, в соответствии со ст. 298 ГК РФ, не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете. Собственнику имущества, закрепленного за учреждением, предоставляются практически неограниченные права в отношении имущества учреждения. Согласно п. 2 ст. 296 ГК РФ собственник вправе изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

Учреждение с разрешения собственника может заниматься предпринимательской деятельностью и вступать в отношения с коммерческими организациями. Но за неисполнение своих обязательств учреждение несет ограниченную имущественную ответственность: оно отвечает по своим обязательствам только находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности собственник соответствующего имуще-

ства несет субсидиарную (дополнительную) ответственность по обязательствам учреждения.

#### *1.5. Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы)*

Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы) также являются некоммерческими организациями. Цель создания объединения – координация деятельности объединившихся организаций, а также представление и защита общих имущественных интересов. Создавать объединения могут как коммерческие, так и некоммерческие организации (в том числе и учреждения), но в законодательстве запрещается одновременное участие в одном объединении и коммерческих, и некоммерческих организаций.

Законодательство предусматривает две возможные формы объединений: ассоциация или союз. Данный перечень является исчерпывающим, и создание иных форм объединений не допускается. Законодательство не делает различий между двумя указанным формами, хотя на практике, как правило, ассоциации создаются по отраслевому (производственному) признаку, а союзы – по территориальному.

В отличие от всех других некоммерческих организаций, участниками объединений могут быть только юридические лица, а не граждане. Участие физических лиц в ассоциациях и союзах не допускается.

Члены ассоциации (союза), создавшие объединение, сохраняют свою самостоятельность, имущественную обособленность и права юридического лица. Самостоятельным юридическим лицом с момента государственной регистрации становится и объединение. Имущество объединения, сформированное, в том числе за счет взносов участников, является собственностью объединения. Участники объединения не сохраняют никаких прав (ни вещных, ни обязательственных) на переданное ими объединению имущество.

Состав участников объединения не является постоянным, а изменяется путем выхода, исключения, принятия новых участников. Принятие новых членов в состав объединения допускается только с согласия всех членов объединения. Члены объединений имеют право по собственной инициативе выйти из объединения, но выход допускается только по окончании финансового года. Кроме того, в некоторых случаях участник объединения может быть исключен из него по решению остающихся участников.

Правовой статус объединения фиксируется в его учредительных документах, которыми являются учредительный договор, подписанный его членами, и утвержденный ими устав. В учредительных документах объединения необходимо указать цель и предмет деятельности, сведения о составе и компетенции органов управления и порядке принятия ими решений, о порядке распределения имущества, остающегося после ликвидации объединения, и иные сведения, указанные в законе.

Особенностью объединения является своеобразная ответственность участников по обязательствам объединения. Ассоциация (союз) не несет ответственности по обязательствам своих членов, а члены ассоциации (союза) несут субсидиарную (дополнительную) ответственность по ее обязательствам в размере и в порядке, предусмотренными учредительными документами ассоциации.

Объединения не могут непосредственно осуществлять предпринимательскую деятельность. Для получения дохода от предпринимательской деятельности объединение имеет право создать хозяйственное общество или участвовать в таком обществе. Полученная таким образом прибыль должна направляться на уставные цели объединения и не

может быть распределена между его участниками. В случае если участники объединения возлагают на него ведение предпринимательской деятельности, то подобное объединение в соответствии с законодательством подлежит преобразованию в хозяйственное общество или товарищество (ст. 121 ГК РФ).

#### *1.6. Иные виды некоммерческих организаций*

Перечень некоммерческих организаций, предусмотренный в Гражданском кодексе РФ, дополняется иными видами организаций, правовое положение которых определяется другими законами, в том числе Федеральным законом от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», который предусматривает такие возможные формы некоммерческих организаций, как некоммерческие партнерства и автономные некоммерческие организации.

Некоммерческим партнерством признается основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении деятельности, направленной на достижение социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ (п. 1 ст. 8 Закона «О некоммерческих организациях»).

Некоммерческое партнерство вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых оно создано.

Члены некоммерческого партнерства не отвечают по его обязательствам, а некоммерческое партнерство не отвечает по обязательствам своих членов. Члены некоммерческого партнерства имеют широкий круг прав, который по своему объему сравним с правами участника коммерческой организации.

Некоммерческое партнерство является собственником своего имущества, в том числе имущества, переданного его членами. При ликвидации некоммерческого партнерства оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество подлежит распределению между членами некоммерческого партнерства в соответствии с их имущественным взносом, размер которого не превышает размера их имущественных взносов, если иное не предусмотрено учредительными документами некоммерческого партнерства.

Автономной некоммерческой организацией признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов в целях предоставления услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физической культуры и спорта и иных услуг (п. 1 ст. 10 Закона «О некоммерческих организациях»).

Имущество, переданное автономной некоммерческой организации ее учредителями (учредителем), является собственностью автономной некоммерческой организации. Учредители автономной некоммерческой организации не сохраняют никаких прав на имущество, переданное ими в собственность этой организации. Автономная некоммерческая организация вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых создана указанная организация.

Таким образом, автономная некоммерческая организация фактически является своего рода «коммерческим учреждением». При этом учредители автономной некоммерческой организации могут пользоваться ее услугами только на равных условиях с другими лица-

ми (под равными условиями, вероятно, следует понимать равную оплату получаемых услуг) и не отвечают по обязательствам созданной ими автономной некоммерческой организации.

## Раздел 5. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

### 5.1. Виндикационный иск

Защита права собственности осуществляется различными отраслями права: государственным, уголовным, административным, трудовым и, конечно, гражданским. Гражданское право устанавливает гражданско-правовые способы защиты права собственности. Защита права собственности осуществляется лишь в случаях его нарушения и представляет собой совокупность гражданско-правовых способов, применяющихся при нарушении права собственности.

Гражданско-правовые способы защиты права собственности включают:

- 1) вещно-правовые способы защиты;
- 2) обязателъственно-правовые способы защиты;
- 3) иные гражданско-правовые способы защиты;
- 4) предъявление исков государственным органам.

Вещно-правовые способы защиты применяются как средство абсолютной защиты прав собственника в случаях, когда непосредственно нарушается право собственности (например, при незаконном изъятии имущества у собственника).

Гражданское законодательство предусматривает следующие вещно-правовые способы защиты права собственности:

- 1) истребование имущества из чужого незаконного владения (ст.ст. 301, 302 ГК РФ);
- 2) требование устранения всяких нарушений его права, не связанных с лишением владения (ст. 304 ГК РФ);
- 3) иск о признании права собственности (ст. 12 ГК РФ).

Истребование имущества из чужого незаконного владения получило в теории права название «виндикационный иск» и является самым распространенным средством защиты права собственности. В соответствии со ст. 301 ГК РФ собственник вправе принудительно истребовать свое имущество из чужого незаконного владения. То есть виндикационный иск – это иск невладеющего собственника вещи к владеющему ею несовладельцу. Как правило, объектом виндикационного иска являются движимые вещи, находящиеся во владении другого лица.

Применение виндикационного иска возможно лишь при следующих условиях:

- истребуется индивидуально - определенная вещь, сохранившаяся в натуре;
- собственник вещи сможет доказать свое право на истребуемую вещь или основание ее владения.

**Пример.** При отсутствии объекта виндикации, например, когда имущество уже уничтожено, собственник может предъявить лишь иск о возмещении убытков.

Но право собственника истребовать свою вещь не всегда подлежит удовлетворению (табл. 2). Будет или нет возвращено имущество собственнику зависит, согласно ст. 302 ГК РФ, от следующих условий:

- 1) каким образом выбыла вещь из владения собственника (по его воле или помимо его воли). Имущество считается выбывшим по воле собственника, когда он сам добровольно передал свою вещь лицу, которое впоследствии произвело ее незаконное отчуждение. Помимо воли собственника имущество выбывает при его утере самим собственником или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, при похище-

нии имущества у собственника или у указанного лица и в иных случаях, когда имущество выбывает из их владения помимо их воли;

2) возмездно или безвозмездно была получена вещь ее приобретателем;

3) как действовал приобретатель вещи - добросовестно или недобросовестно. Добросовестный приобретатель, согласно ст. 302 ГК РФ, не знал и не мог знать, что приобретает имущество у лица, которое не имело права его отчуждать.

Таблица 2 Возможность и невозможность истребования собственником своего имущества из чужого незаконного владения

| Не может быть истребовано                                                                                  | Может быть истребовано                                                                                         |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| Деньги, а также ценные бумаги на предъявителя у их добросовестного приобретателя                           | У любого приобретателя, получившего имущество безвозмездно от лица, которое не имело права его отчуждать       |
| У добросовестного приобретателя, возмездно получившего вещь, вышедшую из владения собственника по его воле | У добросовестного приобретателя, возмездно получившего вещь, вышедшую из владения собственника помимо его воли |
|                                                                                                            | У недобросовестного приобретателя                                                                              |

При возврате имущества из незаконного владения всегда возникают вопросы возмещения собственнику не полученных им доходов от своего имущества, а приобретателю – понесенных расходов по содержанию чужого имущества.

В соответствии со ст. 303 ГК РФ недобросовестный приобретатель обязан возвратить или возместить собственнику все доходы, которые он извлек или должен был извлечь за все время владения имуществом собственника. От добросовестного приобретателя собственник вправе требовать возврата или возмещения лишь всех тех доходов, которые он извлек или должен был извлечь со времени, когда узнал или должен был узнать о неправомерности владения или получил повестку по иску собственника о возврате имущества.

Собственник, в свою очередь, обязан возместить владельцу (как добросовестному, так и недобросовестному) стоимость произведенных им необходимых затрат на содержание имущества с того времени, с которого собственнику причитаются доходы от имущества.

Произведенные улучшения имущества вправе оставить за собой лишь добросовестный владелец в случае, если они могут быть отделены без повреждения имущества. А если такое отделение улучшений невозможно, то добросовестный владелец имеет право требовать возмещения произведенных на улучшение затрат.

## 5.2. Негаторный иск

*Негаторный иск* – требование собственника об устранении всяких нарушений его права, не связанных с лишением владения. Согласно ст. 304 ГК РФ собственник может требовать устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения.

**Пример.** Нарушением прав собственника является возведение строения или сооружения на соседнем участке, препятствующего проходу и проезду собственника на свой участок.

Особенностью данной категории исков является нераспространение на них сроков исковой давности, поскольку иск об устранении нарушения может быть заявлен в любой момент, пока существует данное нарушение.

Иск о признании права собственности является одним из способов защиты гражданских прав, предусмотренных ст. 12 ГК РФ. Основную разновидность подобных требований составляют требования об освобождении имущества от ареста (исключения из описи). Иски о признании права собственности предъявляются в случае, когда право собственности на имущество оспаривается сторонами и его принадлежность не может быть однозначно установлена.

### **5.3. Иные гражданско-правовые способы защиты**

К иным гражданско-правовым способам защиты относятся специальные способы защиты, такие как восстановление имущественных прав гражданина, объявленного умершим, при его последующей явке, возвращение в первоначальное положение имущественного состояния участников недействительных сделок и некоторые другие способы.

*Обжалования действий государственных или муниципальных органов нарушающих права участников управления недвижимостью*

Доминирующая роль в механизме защиты имущественных прав субъектов управления недвижимостью от противоправных деяний органов государственной власти и местного самоуправления принадлежит институту обжалования, суть которого заключается в том, что инициатива в защите имущественных прав принадлежит самим субъектам. Они могут обращаться с жалобами и заявлениями на действия должностных лиц. Для этого в государстве существует система рассмотрения и разрешения жалоб и заявлений, среди которых можно выделить наиболее эффективные:

1. Административный порядок обжалования.
2. Судебный порядок обжалования.
3. Обжалование в прокуратуру Российской Федерации.
4. Обжалование Уполномоченному по правам человека в Российской Федерации.

Такая система обжалования основывается на принципе разделения властей, что позволяет обеспечивать правовые условия деятельности участников управления недвижимостью. При этом необходимо учитывать, что указанное обжалование незаконных деяний государственных и муниципальных органов должны быть властно-распорядительного характера. Частноправовые отношения защищаются в ином установленном законодательством порядке.

Административный порядок обжалования в основном относится к сфере исполнительной власти и является частью внутриведомственного контроля решений органов исполнительной власти. Его задача заключается в наиболее полной защите имущественных прав и свобод. Но при этом необходимо учитывать, что даже в тех случаях, когда вышестоящий орган, куда подана жалоба, не удовлетворил заявителя, он вправе обратиться в судебный орган.

Федеральным законом от 2 мая 2006 г. № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации» (далее – Закон) определен порядок подачи и разрешения жалоб. Установлено, что жалоба или письменное обращение подается непосредственно в тот государственный орган, орган местного самоуправления или тому должностному лицу, в компетенцию которых входит решение поставленных в обращении во-

просов. Общий срок рассмотрения письменного обращения, поступившего в государственный орган, орган местного самоуправления или должностному лицу в соответствии с их компетенцией, определен 30-ю днями со дня регистрации письменного обращения. В исключительных случаях срок может быть продлен, но не более чем на 30 дней, с обязательным уведомлением, о продлении срока его рассмотрения, заявителя.

При рассмотрении обращения государственным органом, органом местного самоуправления или должностным лицом заявитель имеет право: представлять дополнительные документы и материалы либо обращаться с просьбой об их истребовании; знакомиться с документами и материалами, касающимися рассмотрения обращения, если это не затрагивает права, свободы и законные интересы других лиц и если в указанных документах и материалах не содержатся сведения, составляющие государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну; получать письменный ответ по существу поставленных в обращении вопросов; обращаться с жалобой на принятое по обращению решение или на действие (бездействие) в связи с рассмотрением обращения в административном и (или) судебном порядке в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В письменном обращении должно в обязательном порядке указывается наименование государственного органа или органа местного самоуправления, в которые направляет письменное обращение, либо фамилию, имя, отчество соответствующего должностного лица, либо должность соответствующего лица, а также фамилия, имя, отчество, почтовый адрес заявителя, по которому должны быть направлены ответ, уведомление о переадресации обращения, суть предложения, заявления или жалобы, личная подпись и дата. При отсутствии указанных требований обращение не рассматривается.

Закон, что имеет важное значение, предусматривает право заявителя на возмещение убытков и компенсацию морального вреда, причиненных незаконным действием (бездействием) государственного органа, органа местного самоуправления или должностного лица при рассмотрении обращения, по решению суда.

Вместе с тем, законодатель предусмотрел ответственность и для недобросовестных заявителей, так в случае, если заявитель указал в обращении заведомо ложные сведения, расходы, понесенные в связи с рассмотрением обращения государственным органом, органом местного самоуправления или должностным лицом, могут быть взысканы с данного заявителя по решению суда.

Как показывает практика обращений, административный порядок обжалования не всегда является эффективным способом защиты имущественных прав, осуществляемый посредством обжалования незаконных деяний в вышестоящие инстанции. Это связано, прежде всего, с защитой корпоративных интересов государственных и муниципальных административных структур или невозможностью, в силу объективных причин (коллизии, пробелы в законодательстве и т.п.) оказать реальную помощь заявителю. Вместе с тем, отрицательная позиция указанных органов или ответ, не удовлетворяющий заявителя является, основанием для обращения в другие уполномоченные инстанции (суд, прокуратура, Уполномоченный по правам человека и т.п.).

Кроме этого, необходимо учитывать, что ответ органов местного самоуправления, если он не удовлетворяет заявителя, может быть обжалован только в судебном порядке.

Судебный порядок обжалования является наиболее важным механизмом в защите имущественных и иных прав субъектов осуществляющих управление недвижимостью.

Принятые решения органов государственной власти и органов местного самоуправления по отводу земельных участков, передачи их в собственность или на ином вещном праве, раздел земельных участков между сособственниками и т.д. Названные решения относятся к актам ненормативного характера, и являются основанием для возникновения прав и обязанностей субъектов управления недвижимостью.

Статья 46 Конституции Российской Федерации предоставляет гражданину и юридическому лицу право обжаловать в суд решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления и должностных лиц.

Согласно ст. 13 ГК РФ акты государственных органов и органов местного самоуправления могут быть признаны незаконными только судом.

Судебный контроль за законностью актов и защита субъектов гражданских прав от произвола государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц служит одной из гарантий осуществления и соблюдения гражданских прав.

Возможность обжалования и признания недействительным акта исполнительного органа государственной власти или акта органа местного самоуправления предусмотрена также и ст. 61 Земельного кодекса РФ от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ.

Основанием для принятия судом решения о признании акта государственного органа и органа местного самоуправления недействительным являются одновременно несоответствие акта закону или иному правовому акту и нарушение гражданских прав и охраняемых законом интересов гражданина или юридического лица. Под охраняемым законом интересом обычно понимается юридический интерес. В частности, применительно к тематике обобщения охраняемый интерес - это получение земельного участка, предоставление которого осуществляют органы государственной власти и органы местного самоуправления, передача его в собственность лицам, пользовавшимся земельным участком на ином праве, раздел земельного участка, отказ в праве государственной регистрации недвижимого имущества и сделок с ним и т.п.

При обращении в суд субъекты, чьи права были нарушены, обращаются – по месту нахождения ответчика, т.е. там, где находится орган, нарушивший его права, либо в суд по месту нахождения объектов недвижимого имущества.

Суды общей юрисдикции рассматривают жалобы на любые действия, кроме тех, которые отнесены к компетенции Конституционного Суда РФ или требуют иного порядка рассмотрения. При этом бремя доказывания законности своих действий лежит на органе, в отношении которого подана жалоба. Истец доказывает лишь факт нарушения права.

Предельные сроки обращения с жалобой в суд составляют три месяца со дня, когда субъекту стало известно о нарушении его прав, и один месяц – со дня получения письменного уведомления об оставлении его жалобы без удовлетворения, либо со дня истечения месячного срока после подачи жалобы.

Рассмотрение жалоб в суде производится по правилам гражданского судопроизводства. По выявленным недостаткам и нарушениям выносится частное определение, и предлагаются меры по восстановлению нарушенных прав. В случае если решение суда не удовлетворяет заявителя, то он имеет право обжаловать его в кассационном порядке.

Обращение в Конституционный Суд РФ возможно при наличии несоответствия Конституции РФ норм закона, иного нормативного акта, договора между органами государственной власти, не вступившего в силу международного договора, или наличия про-

тиворечий в позициях сторон о принадлежности полномочия в спорах о компетенции государственных органах, или при неопределенности в понимании положений Конституции Российской Федерации,

Судебная защита является наиболее универсальным механизмом защиты прав. Однако этот вид контроля, по ряду причин, используется недостаточно интенсивно. Высокий уровень судебной пошлины, цен на адвокатские услуги, недостаточная юридическая грамотность истцов и перегруженность судов текущими делами, не позволяют достичь высокой эффективности в защите законных интересов и прав субъектов управления недвижимостью.

Обжалование в Прокуратуру РФ. Важным органом, обеспечивающим защиту законных прав, является прокуратура. Фактически это единственный орган, который оказывает бесплатную правовую помощь и наиболее оперативно разрешает основную массу обращений по устранению беззаконий и восстановлению нарушенных прав. Органы прокуратуры как специфический орган государственной власти осуществляет наблюдение (контроль) за точным и единообразным исполнением законов органами власти и управления, хозяйствующими субъектами, иными организациями, их руководителями и другими должностными лицами, а также за соответствием законам издаваемых ими правовых актов. При этом к числу основных (общих) задач прокуратуры относятся выявление, пресечение и предупреждение нарушений законов; установление обстоятельств нарушений законов и лиц, виновных в их совершении, и принятие мер по привлечению их к ответственности; восстановление нарушенных прав и законных интересов граждан, общества и государства.

Для устранения нарушений законных прав субъектов осуществляющих управление недвижимостью прокурор имеет право принести протест на противоречащий закону правовой акт органов местного самоуправления, органов государственной власти, внести представление об устранении нарушений закона представителями власти, объявить предостережение должностному лицу о недопустимости нарушения закона, обратиться в суд с заявлением о признании противоречащих федеральным законом правовых актов недействующими и т.п.

Как показывает практика, защита нарушаемых прав посредством обращения в органы прокуратуры является достаточно эффективной мерой, в том числе и на действия ряда правоохранительных органов, в частности и на органы милиции при возникновении нарушений законности в процессе осуществления своих полномочий.

Обжалование Уполномоченному по правам человека в Российской Федерации. Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации (далее - Уполномоченный) учреждается в соответствии с Конституцией Российской Федерации в целях обеспечения гарантий государственной защиты прав и свобод граждан, их соблюдения и уважения государственными органами, органами местного самоуправления и должностными лицами. Уполномоченный рассматривает жалобы на решения или действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных служащих, если ранее заявитель обжаловал эти решения или действия (бездействие) в судебном, либо административном порядке, но не согласен с решениями, принятыми по его жалобе. Жалоба должна быть подана Уполномоченному не позднее истечения года со дня нарушения прав и свобод заявителя или с того дня, когда заявителю стало известно об их

нарушении. При этом жалоба, направляемая Уполномоченному, не облагается государственной пошлиной.

Получив жалобу, Уполномоченный имеет право разъяснить заявителю средства, которые тот вправе использовать для защиты своих прав и свобод, передать жалобу государственному органу, органу местного самоуправления или должностному лицу, к компетенции которых относится разрешение жалобы по существу и т.п.

По результатам рассмотрения жалобы Уполномоченный вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав и свобод, нарушенных решениями или действиями (бездействием) государственного органа, органа местного самоуправления или должностного лица, а также лично либо через своего представителя участвовать в процессе в установленных законом формах; обратиться в компетентные государственные органы с ходатайством о возбуждении дисциплинарного или административного производства либо уголовного дела в отношении должностного лица, в решениях или действиях (бездействии) которого усматриваются нарушения прав и свобод человека и гражданина; обратиться в суд или прокуратуру с ходатайством о проверке вступившего в законную силу решения, приговора суда, определения или постановления суда либо постановления судьи; изложить свои доводы должностному лицу, которое вправе вносить протесты, а также присутствовать при судебном рассмотрении дела в порядке надзора; обращаться в Конституционный Суд Российской Федерации с жалобой на нарушение конституционных прав и свобод граждан законом, примененным или подлежащим применению в конкретном деле.

Создание института Уполномоченного было, прежде всего, направленно на защиту прав человека. Указанный институт для России является сравнительно молодым, в настоящее время находится в стадии становления и его роль в последующем будет более значительна в защите интересов человека и общества в целом. Как показывает практика, в последнее время увеличилось количество обращений к Уполномоченному юридических лиц, общественных объединений и организаций. Такие обращения позволяют не только дополнительно обеспечивать законные права свободы, в том числе и участников гражданско-правовых отношений, но и зачастую становятся, чуть ли не единственным способом защиты указанных прав от произвола и незаконных действий органов власти и должностных лиц.

## **Раздел 6. СРОКИ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ И ЗАЩИТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАННОСТЕЙ**

Гражданско-правовые отношения возникают, изменяются и прекращаются под воздействием различных юридических фактов, особое место среди которых занимают сроки, поскольку течение срока происходит независимо от воли человека, но его продолжительность, начало и прекращение определяются человеком. В гражданском праве существует большое количество различных сроков, но наиболее известны среди них сроки давности. Исковая давность - период времени, в течение которого можно требовать принудительного осуществления и защиты нарушенного права через арбитражный или третейский суд. Согласно ст. 195 ГК РФ исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено. Законодательство гарантирует управомоченному лицу защиту принадлежащих ему гражданских прав путем предоставления возможности в установленные сроки обращаться к компетентным государственным или иным органам с требованием о принудительном осуществлении и защите своего права.

Сроки исковой давности имеют двойственную природу. С одной стороны, согласно ст. 198 ГК РФ сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон, т.е. являются императивными. Но, с другой стороны, в соответствии со ст. 199 ГК РФ исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения. Истечение срока исковой давности не означает прекращения прав и требований лица. Согласно ст. 199 ГК РФ требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности.

Таким образом, истечение срока исковой давности приводит лишь к утрате права обращаться за судебной защитой путем предъявления иска, поскольку неосуществление права в течение какого-либо времени не влечет его утрату или какие-либо санкции, так как лицо свободно в осуществлении своих прав.

**Пример.** Даже после истечения срока исковой давности лицо имеет право на получение стоимости поставленного по договору товара и на возмещение убытков, вызванных неисполнением обязательства, но не имеет права требовать этого через суд в принудительном порядке.

В том случае если должник или иное обязанное лицо исполнит обязанность и удовлетворит требования по истечении срока исковой давности, такое удовлетворение будет считаться законным. А должник, согласно ст. 206 ГК РФ, не вправе требовать исполненное обратно, хотя бы в момент исполнения указанное лицо и не знало об истечении давности. Имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности, не является неосновательным обогащением и, согласно ст. 1109 ГК РФ, не подлежит возврату.

Как и любой срок, срок исковой давности имеет свое начало. В соответствии со ст. 200 ГК РФ течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Если обязательство имеет определенный срок исполнения, то течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения.

Таким образом, для определения начала срока исковой давности необходимо установить, во-первых, действительно ли нарушено право лица, а во-вторых, когда лицо, право которого нарушено, узнало (должно было узнать) о нарушении своих прав.

Общий срок исковой давности установлен ст. 196 ГК РФ в три года, но в законодательстве могут быть установлены иные сроки исковой давности для некоторых требований. Статьей 197 ГК РФ предусмотрена возможность установления для отдельных видов требований специальных сроков исковой давности, сокращенных или более длительных по сравнению с общим сроком. Важная особенность в том, что специальные сроки могут быть установлены только законом, а не подзаконными актами. Как правило, специальные сроки исковой давности являются менее продолжительными, чем общий срок, поэтому их часто называют сокращенными сроками исковой давности.

В настоящее время Гражданский кодекс РФ 1994 г. предусматривает специальные сроки исковой давности, перечень которых приведен в табл. 3.

Таблица 3 Специальные сроки исковой давности

| Продолжительность срока                                                                            | Отношения, к которым применяется срок                                                                    | Норма права                                                                    |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------|
| 10 лет со дня начала исполнения ничтожной сделки                                                   | Иск о применении последствий недействительности ничтожной сделки                                         | Ст. 181 ГК РФ                                                                  |
| 1 год со дня, когда истец узнал или должен был узнать об обстоятельствах недействительности сделки | Иск о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности       | Ст. 181 ГК РФ                                                                  |
| 2 года с момента уведомления собственника земли о выкупе                                           | Иск о выкупе земельного участка для государственных нужд                                                 | Ст. 282 ГК РФ                                                                  |
| 1 год                                                                                              | Иск о ненадлежащем качестве работы, выполненной по договору подряда (за исключением зданий и сооружений) | Ст. 725 ГК РФ                                                                  |
| 1 год с момента получения ответа на претензию или неполучения его в срок                           | Иск к перевозчику по спорам, связанным с перевозкой груза                                                | Ст. 797 ГК РФ                                                                  |
| 6 месяцев с момента получения ответа на претензию или неполучения его в срок                       | Иск к предприятиям железнодорожного транспорта по спорам, связанным с перевозкой пассажиров и багажа     | Ст. 22 Закона от 25 августа 1995 г. «О федеральном железнодорожном транспорте» |
| 2 года                                                                                             | Иск по требованиям, вытекающим из договора имущественного страхования                                    | Ст. 966 ГК РФ                                                                  |

Кроме общих и специальных сроков исковой давности, в законодательстве предусмотрены требования, на которые исковая давность не распространяется, т.е. в данном случае исковая давность не имеет срока. 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;
- вкладчиков к банку о выдаче вкладов;
- о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина;
- собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения (ст. 304);
- иные требования в случаях, установленных законом.

Исковая давность как определенный отрезок времени течет непрерывно. Но бывают обстоятельства, при которых управомоченное лицо не имеет объективной возможности предъявить иск и защитить свои права. В целях защиты прав лица в законодательстве предусмотрена возможность приостановления срока исковой давности. Приостановление исковой давности означает прекращение течения срока в период существования того или иного обстоятельства и возобновление течения срока после устранения данного обстоятельства. Основаниями приостановления срока исковой давности в соответствии со ст. 202 ГК РФ являются:

- 1) чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила), препятствующее предъявлению иска;
- 2) нахождение истца или ответчика в составе вооруженных сил, переведенных на военное положение;
- 3) отсрочка исполнения обязательств (мораторий), установленная на основании закона Правительством Российской Федерации;
- 4) приостановление действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение.

Возникновение одного из указанных обстоятельств приостанавливает течение срока исковой давности до его прекращения. Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием приостановления давности, течение ее срока продолжается, а остающаяся часть срока удлиняется до шести месяцев.

В отличие от приостановления, перерыв срока исковой давности означает возобновление срока исковой давности заново. Независимо от того, когда произошел перерыв срока давности, все время давности, имевшееся до перерыва, уничтожается, и срок исковой давности начинает течь заново. В соответствии со ст. 203 ГК РФ течение срока исковой давности после перерыва начинается заново, время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок. Оснований перерыва течения срока исковой давности всего два: предъявление иска в установленном порядке и совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга. Действия, свидетельствующие о признании долга, могут быть различными: частичная уплата долга, просьба об отсрочке уплаты долга, подтверждение должником факта наличия долга и пр.

**Пример.** Примером действий, свидетельствующих о признании долга, является оформление широко распространенных на практике актов (протоколов) сверки задолженности сторон по договору поставки и другим длящимся договорам.

## **Раздел 7. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРАВЕ СОБСТВЕННОСТИ И ИНЫХ ВЕЩНЫХ ПРАВАХ**

### **7.1. Содержание права собственности**

Собственность является отношением определенных лиц к имуществу и иным принадлежащим им материальным благам. Содержанием отношений собственности является принадлежность имущества определенным лицам, которые имеют право использовать принадлежащее им имущество по своему усмотрению. Право закрепляет принадлежность имущества определенным лицам и упорядочивает его использование, т.е. регулирует отношения между людьми по поводу имущества. Право собственности представляет собой совокупность установленных государством правовых норм, закрепляющих, регулирующих и охраняющих имущество конкретных лиц.

Право собственности в субъективном смысле определяет меру возможного поведения управомоченного лица – собственника. Согласно ст. 209 ГК РФ собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Круг правомочий собственника определен в ст. 209 ГК РФ. В соответствии с законом собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Каждое из указанных правомочий может принадлежать не только собственнику имущества, но и другим лицам.

Правомочие распоряжения отличает собственника от иных владельцев имущества, поскольку, как уже отмечалось, правомочия владения и пользования имуществом могут принадлежать не только его собственнику.

Таким образом, право собственности не заключается в наличии у собственника перечисленных выше трех полномочий. Главная отличительная черта права собственности в том, что собственник имеет право устранять других лиц от господства над принадлежащим ему имуществом, т.е. он действует, согласно ст. 209 ГК РФ, по своему усмотрению. Все остальные лица – несобственники, которые владеют, пользуются и даже распоряжаются имуществом, принадлежащим им на том или ином праве, осуществляют свои полномочия, руководствуясь не только законом, но и указаниями собственника.

Право собственности не только предоставляет собственнику абсолютные права, но и налагает на него определенные обязанности. В соответствии со ст. 210 ГК РФ собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором. «Нести бремя» означает для собственника необходимость нести расходы по содержанию, ремонту и охране имущества, по уплате налогов, а также - риск гибели и уничтожения имущества.

Собственник имущества обязан уплачивать налоги с принадлежащего ему имущества в размере и порядке, предусмотренном действующим законодательством.

Собственник имущества по общему правилу, изложенному в соответствии со ст. 211 ГК РФ, несет риск случайной гибели или случайного повреждения имущества. Случай-

ность означает, что ответственность за гибель и повреждение имущества нельзя возложить на третье лицо, виновное в гибели или повреждении имущества.

## **7.2. Субъекты и объекты права собственности**

Действующее законодательство (ГК РФ) исходит из того, что все имущество в Российской Федерации может находиться в частной, государственной и муниципальной собственности.

Субъектами права собственности, согласно ст. 212 ГК РФ, являются:

- 1) Российская Федерация и ее субъекты в отношении государственной собственности;
- 2) муниципальные образования в отношении муниципальной собственности;
- 3) граждане и юридические лица в отношении частной собственности.

Гражданское законодательство основывается на признании равенства всех собственников (ст. 1 ГК РФ) и защищает права всех собственников равным образом (ст. 212 ГК РФ).

Но, несмотря на это, между правомочиями субъектов права собственности существуют определенные различия. В соответствии со ст. 212 ГК РФ законом могут быть установлены особенности приобретения и прекращения права собственности на имущество, особенности владения, пользования и распоряжения имуществом в зависимости от того, находится ли оно в частной, государственной или муниципальной собственности. Законом определяются также виды имущества, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности.

Принадлежность имущества гражданам и юридическим лицам означает нахождение этого имущества в частной собственности. Действующее законодательство заменило термином «частная собственность» большое количество различных понятий, существовавших в советском праве: социалистическая, коллективная, личная, индивидуально - трудовая и мелкая частная собственность.

Субъектом права частной собственности выступают граждане и юридические лица. Статья 213 ГК РФ прямо предусматривает, что в собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может принадлежать гражданам или юридическим лицам, а количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, могут быть ограничены только на основании закона.

В соответствии с п. 3 ст. 213 ГК РФ юридические лица, являющиеся коммерческими и некоммерческими организациями (кроме государственных и муниципальных предприятий, а также финансируемых учреждений), являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями (участниками, членами), а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям.

Действующее гражданское законодательство отказалось от деклараций «общенародной собственности», «достояния народа» по отношению к государственной собственности и не рассматривает теперь народ в качестве единого собственника и владельца всего государственного имущества.

Гражданский кодекс РФ, исходя из федеративного устройства Российской Федерации, признает множественность субъектов государственной собственности. Государственной собственностью в Российской Федерации является имущество, принадлежащее

на праве собственности Российской Федерации (федеральная собственность), и имущество, принадлежащее на праве собственности субъектам Российской Федерации – республикам, краям, областям, городам федерального значения, автономной области, автономным округам (собственность субъекта Российской Федерации).

Следовательно, субъектами права государственной собственности являются Российская Федерация в целом и каждый субъект Российской Федерации, полный перечень которых содержится в Конституции РФ. Указанные субъекты права собственности осуществляют свои права в отношении принадлежащего им имущества и не отвечают по обязательствам друг друга. Существует сложный порядок отнесения государственного имущества к федеральной собственности и собственности субъектов Российской Федерации, предусмотренный действующим законодательством РФ. Разделение собственности между Российской Федерацией и ее субъектами получило свое правовое закрепление в связи с принятием Постановления Верховного Совета РФ 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».

Права собственника от имени Российской Федерации и субъектов Российской Федерации осуществляют, в соответствии со ст. 125 ГК РФ, органы государственной власти в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. В соответствии с действующим законодательством РФ права собственника в отношении федерального государственного имущества осуществляют Правительство РФ, а также специально созданные органы, например Министерство имущественных отношений РФ.

Круг объектов права государственной собственности не ограничен, поскольку в собственности государства может находиться любое имущество. Согласно п. 2 ст. 214 ГК РФ земля и другие природные ресурсы, не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц либо муниципальных образований, являются государственной собственностью. Некоторое имущество является объектом исключительно государственной собственности и может принадлежать только Российской Федерации.

Имущество, находящееся в государственной собственности, закрепляется за государственными предприятиями и учреждениями во владение, пользование и распоряжение в соответствии с действующим законодательством. Государственные предприятия и учреждения приобретают на переданную им государственную собственность право хозяйственного ведения и право оперативного управления соответственно и самостоятельно используют переданное им имущество в рамках предоставленных вещных прав. Правовой режим ограниченных вещных прав предприятий и учреждений будет рассмотрен далее.

Государственная собственность, несомненно, имеет свою специфику, потому что:

- 1) в собственности государства может находиться любое имущество, в том числе изъятое из оборота;
- 2) некоторые способы возникновения права собственности присущи только государственной собственности, например взимание налогов, а кроме того, только государству предоставлено право осуществлять принудительное изъятие имущества у других собственников;

3) государство самостоятельно устанавливает правила использования своего имущества.

Муниципальной собственностью является, согласно п. 1 ст. 215 ГК РФ, имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям.

В соответствии с п. 2 ст. 125 ГК РФ от имени муниципальных образований права собственника осуществляют органы местного самоуправления.

Круг объектов муниципальной собственности намного уже круга объектов государственной собственности. Как правило, в муниципальную собственность закрепляются объекты непроизводственной сферы, социально-бытового и культурного назначения (жилой фонд, объекты инженерной инфраструктуры), а также производственного назначения, учреждения образования, здравоохранения, культуры. Имущество, находящееся в муниципальной собственности, закрепляется за муниципальными предприятиями и учреждениями, которые осуществляют владение, пользование и распоряжение имуществом в рамках переданных им вещных прав.

### **7.3. Основания приобретения и прекращения права собственности**

Возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей происходит в соответствии с требованиями закона при наступлении определенных юридических фактов. Российское законодательство предусматривает следующие основания приобретения права собственности:

1) изготовление вещи для себя (ст. 218 ГК РФ), в том числе переработка материалов, в случае, когда стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов (ст. 220 ГК РФ);

2) приобретение права собственности на результаты хозяйственного использования имущества (плоды, продукцию, доходы) (ст. 136 ГК РФ);

3) приобретение права собственности на общедоступные для сбора вещи (ст. 211 ГК РФ), бесхозные вещи (ст. 225 ГК РФ), вещи, от которых собственник отказался (ст. 226 ГК РФ), находки (ст. 227 ГК РФ), клады (ст. 233 ГК РФ);

4) приобретательская давность (ст. 234 ГК РФ);

5) на основании договоров купли-продажи, поставки, мены, дарения, подряда, учредительного договора о создании предприятия или иной сделки об отчуждении имущества;

6) правопреемство в результате реорганизации юридического лица (ст.ст. 57, 58 ГК РФ);

7) наследование (разд. V ГК РФ).

Основным первоначальным способом приобретения права собственности является изготовление вещи (ст. 218 ГК РФ). Законодательство предусматривает два основных условия приобретения права собственности на изготовленную вещь: изготовление лицом вещи для себя, а не для третьих лиц и создание вещи с соблюдением закона и иных правовых актов.

Первоначальным способом возникновения права собственности является также переработка вещи в случае, когда стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов (ст. 220 ГК РФ), поскольку создается совершенно новая вещь.

Еще одним важным и распространенным способом возникновения права собственности является приобретение права собственности на результаты хозяйственного использования имущества (плоды, продукцию, доходы). В соответствии со ст. 136 ГК РФ поступления, полученные в результате использования имущества (плоды, продукция, доходы), принадлежат лицу, использующему это имущество (т.е. осуществляющему правомочие пользования) на законном основании, если иное не предусмотрено законодательством или договором об использовании этого имущества. Указанное правило подтверждается в ст. 606 ГК РФ, согласно которой плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором аренды, являются его собственностью.

Основным производным способом возникновения права собственности является приобретение имущества на основании гражданско-правовых договоров приобретения (отчуждения) имущества. К подобным договорам относятся договоры купли-продажи, поставки, мены, дарения, подряда, учредительный договор о создании общества (товарищества), а также иные сделки об отчуждении имущества. Этот перечень не является исчерпывающим, поскольку согласно ч. 1 ст. 8 ГК РФ гражданские права и обязанности (в том числе и право собственности) возникают не только из договоров и сделок, предусмотренных законом, но и из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему.

Также производным способом приобретения права собственности юридическим лицом является правопреемство в результате реорганизации юридического лица. В соответствии с п. 2 ст. 218 ГК РФ в случае реорганизации юридического лица право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит к юридическим лицам – правопреемникам реорганизованного юридического лица. Во всех случаях реорганизации, в соответствии со ст. 58 ГК РФ, имущество, права и обязанности юридического лица – правопреемника переходят (полностью или в части) на основании передаточного акта или разделительного баланса к вновь созданному юридическому лицу – правопреемнику, за исключением случая присоединения, при котором новое юридическое лицо не создается, а права и обязанности присоединенного юридического лица переходят к другому юридическому лицу.

Еще одним основанием возникновения права собственности является наследование имущества. Граждане и государство могут наследовать имущество гражданина, как по закону, так и по завещанию. Наследовать имущество граждан могут и юридические лица в случаях, когда гражданин завещает все или часть своего имущества конкретному юридическому лицу.

Важное правовое значение имеет определение момента возникновения права собственности у приобретателя, поскольку с этого момента новый собственник по общему правилу имеет право извлекать блага из этого имущества, нести бремя его содержания, а также риски случайной гибели имущества. В соответствии со ст. 223 ГК РФ право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законом или договором. Передачей, согласно ст. 224 ГК РФ, признается вручение вещи приобретателю, а равно сдача перевозчику для отправки приобретателю или сдача в организацию связи для пересылки приобретателю вещей, отчужденных без обязательства доставки. Вещь считается врученной приобретателю с момента ее фактиче-

ского поступления во владение приобретателя или указанного им лица. Договором между сторонами может быть предусмотрен иной момент возникновения права собственности на вещь (например, момент заключения договора, получения денег и пр.). В некоторых случаях исходя из существующих обстоятельств целесообразно отступать от общего правила определения момента возникновения права собственности на имущество.

В некоторых случаях, когда закон предусматривает обязательную государственную регистрацию прав на имущество, право собственности у приобретателя возникает с момента такой регистрации (ч. 2 ст. 223 ГК РФ) независимо от фактической передачи вещи. Согласно ч. 2 ст. 8 ГК РФ права на имущество, подлежащие государственной регистрации, возникают с момента регистрации соответствующих прав. В основном эти нормы распространяются на совершение сделок с недвижимостью. Право собственности на здания, сооружения и другое вновь создаваемое недвижимое имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает с момента такой регистрации.

С момента перехода права собственности на имущество к собственнику переходит, согласно ст. 211 ГК РФ, риск случайной гибели или повреждения имущества. Но данная норма также является диспозитивной, и стороны в договоре отчуждения имущества могут предусмотреть иной момент перехода риска случайной гибели имущества.

Гражданский кодекс РФ предусматривает следующие основания прекращения права собственности:

- 1) отчуждение собственником своего имущества другим лицам на основании договоров;
- 2) отказ собственника от права собственности на принадлежащее ему имущество (ст. 236 ГК РФ);
- 3) гибель или уничтожение имущества, в том числе его потребление;
- 4) прекращение существования собственника имущества – смерть гражданина, ликвидация или реорганизация юридического лица;
- 5) принудительное изъятие (выкуп) имущества у собственника.

Обычно случаи прекращения права собственности связаны с прекращением существования самого имущества – объекта права собственности (гибель, уничтожение, потребление), а также с прекращением существования самого собственника – смертью физического лица, ликвидацией или реорганизацией юридического лица.

Особую группу оснований прекращения права собственности составляют случаи прекращения права собственности помимо воли собственника. В соответствии с п. 2 ст. 235 ГК РФ принудительное изъятие имущества у собственника допускается в случаях, прямо предусмотренных законом, в том числе:

- 1) при обращении взыскания на имущество по обязательствам лица (ст. 237 ГК РФ);
- 2) при отчуждении имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу (ст. 238 ГК РФ);
- 3) при отчуждении недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка (ст. 239 ГК РФ);
- 4) при выкупе бесхозяйственно содержащихся культурных ценностей, домашних животных (ст.ст. 240, 241 ГК РФ);
- 5) при реквизиции (ст. 242 ГК РФ), конфискации (ст. 243 ГК РФ), национализации (ст. 235 ГК РФ);

б) в иных случаях, предусмотренных законом.

Основным и наиболее распространенным способом принудительного изъятия имущества у собственника является обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника. В соответствии со ст. 237 ГК РФ изъятие имущества путем обращения взыскания на него по обязательствам собственника производится на основании решения суда (арбитражного суда), если иной порядок обращения взыскания не предусмотрен законом или договором. По общему правилу взыскание в первую очередь обращается на денежные средства должника, а при отсутствии у юридического лица (гражданина – предпринимателя) денежных средств, достаточных для удовлетворения требований, взыскание может быть обращено на любое принадлежащее должнику имущество.

Но основным способом прекращения права собственности на имущество является отчуждение имущества собственником по своей воле при заключении договоров купли - продажи, поставки, мены и иных договоров, как предусмотренных, так и не предусмотренных законодательством, но не противоречащих ему.

#### **7.4. Вещные права лиц, не являющихся собственниками**

Имущество может принадлежать лицу не только на праве собственности, но и на основании ограниченных вещных прав. Лицо, имеющее вещные права на имущество, использует его не только в соответствии с законом, но и с указаниями собственника, поэтому его вещное право, в отличие от права собственности, ограничено, поскольку имущество, составляющее объект вещного права, принадлежит на праве собственности другому лицу.

Ограниченные вещные права имеют следующие особенности:

- 1) предоставляют лицу возможность владеть, пользоваться и распоряжаться чужим имуществом;
- 2) носят производный и зависимый характер по отношению к праву собственности;
- 3) их содержание ограничено по сравнению с правом собственности;
- 4) защищаются теми же средствами и способами, что и право собственности, в том числе и против самого собственника;
- 5) переход права собственности на имущество к другому лицу не является основанием для прекращения иных вещных прав на это имущество.

В соответствии со ст. 216 ГК РФ важнейшими вещными правами наряду с правом собственности являются:

- право хозяйственного ведения имуществом (ст. 294 ГК РФ);
- право оперативного управления имуществом (ст. 296 ГК РФ);
- право пожизненного наследуемого владения земельным участком (ст. 265 ГК РФ);
- право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком (ст. 268 ГК РФ);
- сервитуты (ст.ст. 274, 277 ГК РФ).

На праве хозяйственного ведения, согласно ст. 294 ГК РФ, имущество принадлежит государственным и муниципальным унитарным предприятиям, которые владеют, пользуются и распоряжаются этим имуществом в пределах, определяемых Гражданским кодексом РФ и иным действующим законодательством. Государственное предприятие владеет

чужим имуществом, собственником которого является государство (мы уже разобрались, что скрывается за этим термином в данном случае).

Гражданский кодекс РФ ограничивает права государственных предприятий по распоряжению недвижимым имуществом. Согласно п. 2 ст. 295 ГК РФ предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника. Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

На праве оперативного управления имущество принадлежит, согласно ст. 296 ГК РФ, казенным предприятиям, а также учреждениям в отношении закрепленного за ними имущества.

Права казенных предприятий и учреждений ограничены законодательством в большей степени, чем права унитарных предприятий. В соответствии со ст. 297 ГК РФ казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться всем закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества, а самостоятельно может распоряжаться лишь производимой им продукцией, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Учреждение, в соответствии со ст. 298 ГК РФ, также не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете.

Более широкие права предоставлены и собственнику имущества, закрепленного за казенным предприятием или учреждением. Согласно п. 2 ст. 296 ГК РФ собственник вправе изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

Поскольку вещные права являются производными и зависимыми от права собственности, специфическим основанием прекращения права хозяйственного ведения и права оперативного управления имуществом является решение собственника. Кроме того, право хозяйственного ведения и право оперативного управления имуществом прекращаются по основаниям, предусмотренным законодательством для прекращения права собственности.

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления сохраняются у государственного (муниципального) предприятия или учреждения при переходе права собственности на имущество к другому лицу. Кроме того, вещные права государственных и муниципальных предприятий подлежат защите, согласно ст. 305 ГК РФ, наравне с правом собственности, в том числе и от незаконных действий самого собственника.

### **7.5. Общая собственность**

Общая собственность представляет собой отношения принадлежности имущества нескольким лицам одновременно, при котором все эти лица являются субъектами права собственности на данное имущество, т.е. в данном случае одно право собственности одновременно имеет несколько субъектов.

Общая собственность возникает, в соответствии с п. 4 ст. 244 ГК РФ, при поступлении в собственность двух или нескольких лиц имущества, которое не может быть разделено без изменения его назначения (неделимые вещи) либо не подлежит разделу в силу

закона. Кроме того, общая собственность на делимое имущество возникает в случаях, предусмотренных законом или договором.

Основанием возникновения права общей собственности являются заключение гражданско-правовых сделок (договора купли-продажи, договора о совместной деятельности), наследование имущества и иные основания, предусмотренные для возникновения права собственности.

Закон выделяет два вида общей собственности: с определением долей каждого из собственников в праве собственности (общая долевая) и без определения долей (общая совместная).

При общей долевой собственности каждый из ее участников имеет определенную долю в праве собственности на конкретное имущество. Как правило, общая собственность на имущество является долевой, за исключением тех случаев, когда законом предусмотрено образование совместной собственности на это имущество. Предусмотрен законом и порядок определения размера долей: их размер может быть определен законом или соглашением всех участников, а если размер долей не определен, доли предполагаются равными. Соглашением всех участников может быть также установлен порядок определения и изменения их долей в зависимости от вклада каждого из них в образование и приращение общего имущества.

Владение и пользование имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляются, согласно п. 1 ст. 247 ГК РФ, по соглашению всех ее участников (именно всех, а не большинства). При недостижении согласия порядок владения и пользования общим имуществом устанавливает суд. Распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, также осуществляется по соглашению всех участников. Но при этом в соответствии с п. 2 ст. 246 ГК РФ участник долевой собственности вправе по своему усмотрению в любой момент продать, подарить, завещать, отдать в залог свою долю или распорядиться ею иным образом. При отчуждении своей доли по договорам купли - продажи, мены или иной возмездной сделки участник обязан соблюдать правила, установленные ст. 250 ГК РФ, в соответствии с которой участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме случая продажи с публичных торгов.

Каждый участник долевой собственности вправе требовать выдела своей доли из общего имущества. Если соглашение о способе и условиях раздела общего имущества или выдела доли одного из них не достигнуто, участник долевой собственности вправе, согласно п. 3 ст. 252 ГК РФ, требовать выдела в натуре своей доли из общего имущества в судебном порядке. Если выдел доли в натуре не допускается законом или невозможен, участник долевой собственности имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности. Выдел доли участника долевой собственности в натуре может быть произведен также по требованию кредиторов этого участника для обращения на нее взыскания.

Общая совместная собственность характеризуется одновременной принадлежностью имущества нескольким лицам сообща, без определения их долей. В данном случае право собственности целиком принадлежит нескольким лицам одновременно, а не делится на доли. Наличие общей совместной собственности предполагает существование между ее участниками особых отношений. В соответствии с п. 3 ст. 244 ГК РФ образование общей

совместной собственности на имущество происходит лишь в случаях, прямо предусмотренных законом.

В соответствии с Гражданским кодексом РФ общая совместная собственность возникает на имущество, нажитое супругами во время брака (ст. 256) и на имущество крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 257).

Участники совместной собственности, согласно ст. 253 ГК РФ, сообща владеют и пользуются общим имуществом, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников. Каждый из участников совместной собственности вправе совершать сделки по распоряжению общим имуществом, если иное не вытекает из соглашения всех участников, поскольку предполагается, что он изначально имеет согласие на совершение сделки по распоряжению имуществом, находящимся в общей совместной собственности.

## **Раздел 8. НАСЛЕДСТВО**

### **8.1. Понятие, виды**

*Наследство* – это совокупность имущественных прав и обязанностей наследодателя, переходящих к другим лицам (наследникам) в порядке, установленном законом. Надо обратить внимание, что идет речь о совокупности не вещей, а имущественных прав и обязанностей.

Но для того, чтобы наследственная масса, наследство являлись таковым с точки зрения закона, необходимо, чтобы они удовлетворяли ряду требований.

Во-первых, в состав наследства могут входить только те права и обязанности, которыми обладал сам наследодатель на момент жизни.

Речь идет о том, что если ряд прав возникает вследствие смерти наследника, данные права и обязанности не могут быть признаны наследственной массой и включены в состав наследства.

Во-вторых, не все права и обязанности, которые принадлежали наследодателю в течение жизни, могут быть предметом наследства.

Имеются в виду права и обязанности, неотделимые от фигуры наследодателя. Такие права прекращают свое существование после смерти последнего.

В-третьих, ряд прав и обязанностей, которые принадлежали наследодателю при жизни, могут быть исключены из наследства в силу прямого указания в законе.

Примером такого порядка является ст. 1183 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) (части первая, вторая, третья и четвертая) (с посл. изм. и доп. от 30 декабря 2006 г.): «Право на получение подлежавших выплате наследодателю, пенсий, стипендий, пособий по социальному страхованию, возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью, алиментов и иных денежных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию.»

В-четвертых, состав наследства не ограничивается только правами, которые носят имущественное содержание.

Так, в наследственную массу входят права, которые носят неимущественный характер (например, право участвовать в управлении делами акционерного общества, если лицо унаследовало акции данного общества).

Гражданский кодекс РФ закрепляет состав наследства. Так, согласно ст. 1122 ГК РФ в состав наследства входят принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства:

- 1) вещи;
- 2) иное имущество;
- 3) имущественные права и обязанности.

Но следует учитывать, что в состав наследства может входить только то имущество, которое принадлежало наследодателю на законных основаниях. Это могут быть право частной собственности на различные вещи, залоговое право, право требования, которые следуют из договоров и обязательств, права на результаты интеллектуальной деятельности и другие права, имеющие законное основание.

Помимо общих положений о наследовании, гл. 65 ГК РФ регламентирует наследование отдельных видов имущества.

К таким видам имущества относятся права, связанные с участием в хозяйственных товариществах и обществах, права, связанные с участием в потребительских кооперати-

вах, предприятиях, имущество члена крестьянского (фермерского) хозяйства, вещи, ограниченно оборотоспособные, земельные участки, невыплаченные суммы, предоставленные гражданину в качестве средств к существованию, имущество, предоставленное государством или муниципальным образованием на льготных условиях, государственные награды, почетные и памятные знаки (ст. 1176-1185 ГК РФ). Практически все эти виды имущества (кроме государственных наград, на которые распространяется законодательство о государственных наградах РФ) входят в состав наследства.

Следующим немаловажным аспектом института наследования является открытие наследства.

В науке гражданского права определение «открытие наследства» трактуется как юридический факт, с которым закон связывает начальный момент возникновения наследственного правоотношения и наделяет наследника возможностью принять наследство либо отказаться от него.

Гражданский кодекс РФ в ст. 1113 закрепляет, что наследство открывается со смертью гражданина. Объявление судом гражданина умершим влечет за собой те же правовые последствия, что и смерть гражданина. Следовательно, момент смерти и момент открытия наследства совпадают. Следует также обратить внимание на то, что законодатель указывает и такой момент, как объявление гражданина умершим. Это правило имеет немаловажное значение, поскольку на практике нередко возникают ситуации, когда необходимо судебное признание гражданина умершим. Так, в соответствии со ст. 45 ГК РФ гражданин может быть объявлен судом умершим, если в его местожительстве нет сведений о его местопребывании в течение 5 лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, - в течение 6 месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении 2 лет со дня окончания военных действий.

Наряду с этим ГК РФ предусматривает последствия признания гражданина умершим. А именно, согласно ст. 46 ГК РФ в случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим, суд отменяет решение об объявлении его умершим. Независимо от времени своей явки гражданин может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим.

Если в свидетельстве о смерти не указана точная дата смерти, а указан только месяц смерти, то днем смерти считается последний день этого месяца, а если в нем указан только год смерти - днем смерти и соответственно временем открытия наследства является 31 декабря указанного года; извещение (либо иной документ) о гибели наследодателя на фронте Великой Отечественной войны, выданное командованием воинской части, администрацией, военным комиссариатом.

Местом открытия наследства является последнее местожительство наследодателя.

Для определения последнего местожительства наследодателя следует обратиться к ст. 20 ГК РФ, которая устанавливает следующий порядок: местожительством признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Местожительством несовершеннолетних, не достигших возраста 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается местожительство их законных представителей – родителей, усыновителей

или опекунов. Если последнее местожительство наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, неизвестно или находится за ее пределами, местом открытия наследства в Российской Федерации признается местонахождение такого наследственного имущества. Если такое наследственное имущество находится в разных местах, местом открытия наследства является местонахождение входящих в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной части недвижимого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества - местонахождение движимого имущества или его наиболее ценной части.

В силу того, что произошла отмена налога с имущества, переходящего в порядке наследования, в соответствии с Федеральным законом от 1 июля 2005 г. № 78-ФЗ «О признании утратившими силу некоторых законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации и внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с отменой налога с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения» (с изм. и доп. от 31 декабря 2005 г.), утрачивает силу Закон РФ от 12 декабря 1991 г. № 2020-1 «О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения». С 1 января 2006 г. налог с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения, отменен.

## **8.2. Участники наследственных правоотношений**

Основными фигурами наследственного права являются наследодатель и противоположный по правовому положению, по объему прав и обязанностей наследник.

В силу того, что завещание является односторонней сделкой, которая совершается лицом, желающим распорядиться принадлежащим ему имуществом и имущественными правами и обязанностями (наследством, наследственной массой) на случай своей смерти, завещатель (наследодатель) на тот момент, когда совершается данная сделка, должен обладать полной дееспособностью. Отдельно решается вопрос о лицах, которые являются ограниченно дееспособными и недееспособными.

Ограничение дееспособности возможно в случаях, прямо предусмотренных ст. 30 ГК РФ: гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается попечительство.

От имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун. Если основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным, отпали, суд признает его дееспособным. На основании решения суда отменяется установленная над ним опека) завещательной дееспособностью не обладают, и как следствие, составленное ими завещание законной силы не имеет. Такое завещание может быть оспорено в порядке, предусмотренном ст. 177 ГК РФ: сделка, совершенная гражданином, хотя и дееспособным, но находившимся в момент ее совершения в таком состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признана судом недействительной по иску этого гражданина либо иных лиц, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате ее совершения. Сделка, совершенная гражданином, впоследствии признанным недееспособным, может быть признана судом недей-

ствительной по иску его опекуна, если доказано, что в момент совершения сделки гражданин не был способен понимать значение своих действий или руководить ими.

Если сделка признана недействительной на основании ст. 177 ГК РФ, соответственно применяются правила, предусмотренные п. 1 ст. 171 ГК РФ, т.е. каждая из сторон такой сделки обязана возвратить другой все полученное в натуре, а при невозможности возвратить полученное в натуре - возместить его стоимость в деньгах. Дееспособная сторона обязана, кроме того, возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности другой стороны (ст. 177 ГК РФ).

Все вышеперечисленные особенности должны быть учтены в обязательном порядке при определении правового статуса наследодателя.

#### *Виды наследников.*

Граждане как субъекты наследственного права. Данная категория наследников может являться наследниками как по закону, так и по завещанию, но при условии, что они находились в живых на момент составления завещания.

Гражданское законодательство признает субъектами наследственных правоотношений не родившихся на момент смерти наследодателя наследников, т.е. во время открытия наследства. Такими субъектами являются те, кто родился уже после смерти наследодателя, но был зачат при его жизни. В данном случае задачей нотариуса, которому стало известно, что такие субъекты будут призваны к наследованию, является приостановление выдачи свидетельства о праве наследования до того момента, пока ребенок не родится.

Юридические лица как субъекты наследственных правоотношений.

Для того чтобы юридическое лицо было призвано к наследованию, необходимо удовлетворение определенных условий:

- 1) наследодатель оставил завещание в отношении данного юридического лица;
- 2) указанное юридическое лицо должно существовать на день открытия наследства.

При ситуации, когда на момент открытия наследства (т.е. в день смерти лица) юридическое лицо было ликвидировано, наследственная масса наследуется по закону.

Публичные образования как субъект наследственных отношений.

Публичные образования – это Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации.

В наследственном праве используется такое понятие, как «выморочное имущество». Наследственное имущество признается выморочным, если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет право наследовать, либо все наследники отстранены от наследства (ст. 1117 ГК РФ), или никто из наследников не принял наследство, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника (ст. 1158 ГК РФ). Гражданский кодекс РФ определяет порядок наследования выморочного имущества, а именно: выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации.

### **8.3. Наследники по завещанию**

Закон определяет завещание как одностороннюю сделку, направленную, прежде всего, на распределение имущества между лицами, названными завещателем своими наследниками, в порядке, который устанавливает завещатель.

Законодатель устанавливает ряд правил, которые нуждаются в обязательном соблюдении для того, чтобы завещание было действительным.

Относительно субъекта завещания ч. 2 ст. 1118 ГК РФ закрепляет, что завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме. Понятие и виды дееспособности были рассмотрены в разделе Участники наследственных правоотношений.

Следующее правило касается требования личного составления завещания. ГК РФ устанавливает запрет на совершение завещания через представителя. Совершение завещания через представителя не допускается. Данное положение регламентировано в ч. 3 ст. 1118 ГК РФ.

Согласно ныне действующему законодательству, завещатель имеет право завещать любое имущество. Законодатель не ограничивается этой формулировкой и далее закрепляет, что это может быть даже имущество, которое будет приобретено в будущем (ч. 1 ст. 1120 ГК РФ). При этом в самом завещании не обязательно перечислять конкретные виды имущества, которые завещаются. Достаточно ограничиться таким распоряжением как: «Все мое имущество, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось, я завещаю... и т.д.».

В соответствии со ст. 1123 ГК РФ нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными ГК РФ. Данное положение представляет собой выражение принципа тайны завещания.

Статья 1124 ГК РФ содержит требования, которые касаются формы и порядка совершения завещания: завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. Удостоверение завещания другими лицами допускается только в случаях, предусмотренных ГК РФ. Несоблюдение установленных ГК РФ правил о письменной форме завещания и его удостоверении влечет за собой недействительность завещания. Составление завещания в простой письменной форме допускается только в виде исключения в случаях, предусмотренных ст. 1129 ГК РФ.

Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса.

Завещатель может при жизни составить несколько завещаний, определяя судьбу одного и того же имущества (например, менять (переназначать) наследников квартиры), при этом действительным будет последнее решение.

В Гражданском Кодексе РФ предусмотрено несколько видов завещания: закрытое завещание, завещательные распоряжения правами на денежные средства в банках, завещание в чрезвычайных обстоятельствах.

При получении наследства на наследников переходит ряд обязанностей, которые строго регламентированы в гражданском законодательстве. Так, статья 1175 ГК РФ предусматривает ответственность наследников по долгам наследодателя:

"Наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя солидарно.

Каждый из наследников отвечает по долгам наследодателя в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества.

#### **8.4. Наследники по закону**

«Наследование по закону основано на предположении, что закон, устанавливающий круг наследников, очередность их призвания к наследству, размеры наследственных долей, соответствует воле наследодателя, не пожелавшего или не смогшего выразить свою волю иначе - путем завещательного распоряжения».

Наследование по закону применяется только в строго ограниченных случаях. А именно:

- 1) наследодатель не составил завещания (либо завещание признано по суду полностью недействительным);
- 2) наследодатель завещал только часть наследства, или завещание в определенной части признано недействительным. Тогда не охваченная завещанием часть наследства, а также та часть имущества, в отношении которой завещательное распоряжение оказалось недействительным, переходят по закону;
- 3) наследник по завещанию умер ранее завещателя, либо если наследник по завещанию – юридическое лицо – ликвидирован;
- 4) наследник по завещанию отказался от наследства или не принял его.

Наследники по закону, прежде всего, характеризуются тем, что в отличие от наследников по завещанию должны обязательно состоять с наследодателем в родственных отношениях. Диапазон наследников по закону и сама процедура призвания их к наследованию определены законодателем с учетом брачных родственных отношений (которые подробно регламентированы в Семейном Кодексе РФ), наличия иждивения и других обстоятельств, предусматриваемых законодательством. Гражданский кодекс РФ в ст. 1141 устанавливает, что наследники по закону призываются к наследованию в порядке очередности, предусмотренной ст.ст. 1142-1145 и 1148 ГК РФ. Таким образом, сама процедурная сторона наследования по закону осуществляется в порядке очередности. Такой подход является традиционным для нашего законодательства, но претерпел значительные изменения.

Ныне действующее законодательство значительно расширило круг субъектов наследования на основании закона. К примеру, декрет ВЦИК РСФСР от 22 мая 1922 года устанавливал, что наследниками являются только супруг и прямые нисходящие родственники (т.е. дети, внуки, правнуки). В Гражданском Кодексе РСФСР данный список дополняется, а именно, в него включаются нетрудоспособные и нуждающиеся лица, которые находятся на иждивении наследодателя не менее одного года до его смерти. С начала 1928 года круг наследников пополняется усыновленными. А в соответствии с Указом Президиума Верховного Совета СССР от 14 марта 1945 г. в круг наследников по закону включаются не-

трудоспособные родители умершего. Затем, Основы гражданского законодательства устанавливают правила о наследовании по закону родителями независимо от степени их трудоспособности. Ныне действующее законодательство восприняло сложившуюся за долгие годы практику расширения круга наследников по закону.

Гражданский Кодекс РФ устанавливает наследование до пятой степени родства, которое является новым правовым институтом и определяется числом рождений, отделяющих родственников друг от друга. Рождение самого наследодателя в это число не входит. Степень родства определяется исходя из положений, предусмотренных Семейным Кодексом РФ.

Наследование по закону представляет собой процедуру очередности. Наследование последующей очереди осуществляется при отсутствии наследников по предшествующей очереди. Отсюда следует, что наследников предшествующих очередей вообще нет, либо никто из них не имеет права наследовать или они отстранены от наследования, либо все они лишены наследства, либо никто из них не принял наследства, либо все эти наследники отказались от наследства. Наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих по праву представления.

В соответствии со ст. 1142 ГК РФ наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя. В части 2 ст. 1142 ГК РФ устанавливается, что внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления. Согласно ст. 1146 ГК РФ доля наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, переходит по праву представления к его соответствующим потомкам в случаях, предусмотренных статьями Гражданского Кодекса РФ, и делится между ними поровну. Не наследуют по праву представления потомки наследника по закону, лишенного наследодателем наследства.

Родителями являются мать и отец по отношению к своим детям. Такие участники призываются к наследованию по закону после своих детей, а если имеются ввиду усыновленные дети, то к наследству призываются усыновители. Но часть 1 ст. 1117 ГК РФ предусматривает исключение из этого правила, когда родители не призываются к наследованию, а именно, 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.

Не наследуют по праву представления потомки наследника, который умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем и который не имел бы права наследовать в соответствии с п. 1 ст. 1117 ГК РФ. Наследование по праву представления допускается только в отношении первой, второй и третьей очереди наследования. Следовательно, наследники по праву представления также включены в круг наследников по закону. Таким образом, к наследникам первой очереди следует относить детей, супругов и родителей наследодателя, а по праву представления внуков и их потомков. Что касается детей, которые являются наследниками по закону, то закон устанавливает, что к наследству призываются дети, которые находились в живых на момент открытия наследства и родившиеся в течение 300 дней после открытия наследства. Так, если ребенок родился от лиц, состоящих в браке между собой, а также в течение трехсот дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка, отцом ребенка признается супруг (бывший супруг) матери, если не доказано иное (ст. 52 СК РФ).

Отцовство супруга матери ребенка удостоверяется записью об их браке (ч. 2 ст. 48 СК РФ). Далее Семейный Кодекс РФ закрепляет, что при установлении отцовства дети имеют такие же права и обязанности по отношению к родителям и их родственникам, какие имеют дети, родившиеся от лиц, состоящих в браке между собой (ст. 53 СК РФ). Отсюда следует - законодатель приравнивает в правах детей, которые рождены от родителей, как состоявших в браке, так и не состоявших в браке.

При наследовании по закону усыновленный и его потомство с одной стороны и усыновитель и его родственники – с другой – приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам).

Усыновленный и его потомство не наследуют по закону после смерти родителей усыновленного и других его родственников по происхождению, а родители усыновленного и другие его родственники по происхождению не наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства, за исключением случаев, указанных в п. 3 ст. 1147 ГК РФ.

В случае, когда в соответствии с Семейным Кодексом РФ усыновленный сохраняет по решению суда отношения с одним из родителей или другими родственниками по происхождению, усыновленный и его потомство наследуют по закону после смерти этих родственников, а последние наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства (ст. 1147 ГК РФ).

В соответствии со ст. 137 Семейного Кодекса РФ усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению. Усыновленные дети утрачивают личные неимущественные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям (своим родственникам). При усыновлении ребенка одним лицом личные неимущественные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель - мужчина, или по желанию отца, если усыновитель – женщина (ст. 137 СК РФ).

Также к наследованию по закону в порядке первой очереди может быть призван супруг, который пережил наследодателя. Но в данном случае важно установить, находились ли граждане на момент открытия наследства в законном браке, поскольку бывшие супруги утрачивают право на наследство в момент прекращения брака путем расторжения или признания его недействительным (гл. 4-5 СК РФ).

Понятие «супруг» относится к лицам, состоявшим с наследодателем в зарегистрированном браке на момент открытия наследства.

На практике очень часто возникает вопрос, могут ли супруги наследовать друг после друга, если брак не зарегистрирован, т.е. супруги находятся в фактических брачных отношениях или если брак заключен по религиозным обрядам?

Брак должен заключаться в государственных органах записи актов гражданского состояния – только такой брак порождает правовые последствия для супругов, в том числе и право наследования по закону.

Права и обязанности супругов возникают со дня государственной регистрации заключения брака в органах ЗАГСа (ст. 10 СК РФ).

Заметим, что лица, находящиеся в незарегистрированном браке, могут наследовать друг после друга по завещанию.

Фактический брак не является браком в юридическом смысле, все совместно приобретенное фактическими супругами имущество является их общей долевой собственностью и имущественные отношения между ними регулируются не СК РФ (как для супругов), а ГК РФ.

Фактические брачные отношения признавались в период с 1926 по 1944 г., до принятия Указа Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 года. Этим Указом фактическим супругам предлагалось зарегистрировать свои отношения. Поэтому если такие отношения не были своевременно зарегистрированы ввиду смерти или пропажи супруга на фронте, то другой супруг и в настоящее время имеет право обратиться в суд с заявлением о признании его (ее) супругом умершего или пропавшего без вести (ст. 264 ГПК РФ).

Религиозный (церковный) брак, т.е. брак, заключенный по религиозным обрядам – в церкви, мечети, синагоге и др. – не является браком в юридическом смысле и не имеет правовых последствий. Религиозный брак можно заключать до или после государственной регистрации заключения брака в органах записи актов гражданского состояния, но не вместо таковой регистрации.

Исключение из данного правила возможно, когда религиозный брак юридически признается браком. Религиозный брак в России был отменен в декабре 1917 года. Религиозный брак может быть приравнен к браку зарегистрированному, если он заключен до декабря 1917 года, в период гражданской войны или был заключен на оккупированной территории в годы Великой Отечественной войны.

Однако это обстоятельство должно быть установлено судом в соответствии со ст. 264 ГПК РФ.

Следует отметить, что расторжение брака производится в органах записи актов гражданского состояния, а в случаях, предусмотренных Семейным Кодексом РФ, в судебном порядке. В зависимости от порядка расторжения брака будет различен момент признания расторжения таковым. Так, в соответствии с ч.ч. 3-4 ст. 19 СК РФ расторжение брака и выдача свидетельства о расторжении брака производятся органом записи актов гражданского состояния по истечении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака. Государственная регистрация расторжения брака производится органом записи актов гражданского состояния в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния.

Расторжение брака производится судом не ранее истечения месяца со дня подачи супругами заявления о расторжении брака (ч. 2 ст. 23 СК РФ). Согласно ст. 25 СК РФ брак, расторгаемый в органах записи актов гражданского состояния, прекращается со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния, а при расторжении брака в суде – со дня вступления решения суда в законную силу. Расторжение брака в суде подлежит государственной регистрации в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния. Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака направить выписку из этого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака. Супруги не вправе вступить в

новый брак до получения свидетельства о расторжении брака в органе записи актов гражданского состояния по месту жительства любого из них.

Права супруга при наследовании имеют отдельную регламентацию в ст. 1150 ГК РФ. Принадлежащее пережившему наследодателю супругу наследодателя в силу завещания или закона право наследования не умаляет его права на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их совместной собственностью. Доля умершего супруга в этом имуществе, определяемая в соответствии со ст. 256 ГК РФ, входит в состав наследства и переходит к наследникам в соответствии с правилами, установленными ГК РФ (ст. 1150 ГК РФ).

Если нет наследников первой очереди, либо они лишены права наследования по основаниям, предусмотренным ГК РФ, то к наследованию призываются наследники второй очереди. Статья 1143 ГК РФ устанавливает систему наследования в порядке второй очереди: если нет наследников первой очереди, наследниками второй очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка, как со стороны отца, так и со стороны матери. В части 2 статьи 1143 ГК РФ устанавливаются субъекты наследования в порядке представления: дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя).

Следует обратить внимание на то, что если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе родителей умершего родителя (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка (ч. 4 ст. 137 СК РФ).

Наследники третьей очереди: если нет наследников первой и второй очередей, наследниками третьей очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя) (ст. 1144 ГК РФ).

Двоюродные братья и сестры являются наследниками по праву представления и наследуют в порядке, который устанавливается ст. 1146 ГК РФ.

Последующие очереди подробно не раскрываются в ГК РФ, а лишь устанавливается, что если нет наследников первой, второй и третьей очередей (ст.ст. 1142 – 1144 ГК РФ), право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей. Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит. В соответствии с данной статьей призываются к наследованию:

1) в качестве наследников четвертой очереди родственники третьей степени родства - прадедушки и прабабушки наследодателя;

2) в качестве наследников пятой очереди родственники четвертой степени родства - дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки);

3) в качестве наследников шестой очереди родственники пятой степени родства - дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя (ст. 1145 ГК РФ).

Определенные изменения новый Гражданский Кодекс РФ внес в правовое регулирование наследования нетрудоспособными иждивенцами наследодателя. К нетрудоспособным относятся женщины, достигшие 55 лет, мужчины – 60 лет, инвалиды 1, 2, 3 групп (независимо от назначения пенсии по старости или инвалидности), а также лица, не достигшие 16 лет, а учащиеся – 18 лет. Наличие нетрудоспособности должно быть подтверждено соответствующим медицинским освидетельствованием.

Если претендующий на наследство относится к такой категории рабочих или служащих, которые получают право на пенсию в более раннем по сравнению с общим сроком возрасте (например, шахтеры), то для получения права на наследство в качестве нетрудоспособного иждивенца ему надо достичь общего пенсионного возраста.

В законодательстве отдельно закрепляются положения, касающиеся наследования нетрудоспособными иждивенцами наследодателя. Так, в соответствии со ст. 1148 ГК РФ граждане, относящиеся к наследникам по закону, указанным в ст.ст. 1143 – 1145 ГК РФ, 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, указанных в ст.ст. 1142 – 1145 ГК РФ, 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 к наследованию.

При отсутствии других наследников по закону указанные в п. 2 ст. 1148 ГК РФ нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди (п. 3 ст. 1148 ГК РФ).

Примером нетрудоспособного иждивенца может служить бывший супруг, который в соответствии со ст. 90 СК РФ имел право на получение алиментов после расторжения брака. Такое право имеют:

- 1) бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;
- 2) нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста 18 лет или за общим ребенком-инвалидом с детства 1 группы;
- 3) нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака;
- 4) нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через 5 лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время.

В том случае, если получаемые алименты были хотя и не единственным, но постоянным и основным источником существования, то супруг, которому оказывалась такая помощь, может быть признан иждивенцем и соответственно будет призван к наследованию.

Следует отметить, что подобный широкий круг наследников по закону предусмотрен законодательством развитых стран, а также был установлен в законодательстве дореволюционной России. Вместе с тем, как показывает опыт других стран, недостатком подобной системы является сложность доказывания наличия родственных связей. Такие дела должны рассматриваться в порядке особого производства при отсутствии спора о праве и ответчика. При наличии достаточных доказательств и отсутствии возражений со стороны третьих лиц суды признают наличие родственных связей.

#### **8.5. Лица, не имеющие права наследовать**

Несмотря на тенденцию к расширению круга наследников по закону, в законодательстве закреплён перечень лиц, которые в силу различных факторов лишаются такого гражданского права, как право наследования.

Круг лиц, не имеющих права наследовать, практически не изменился по сравнению с кругом лиц, закреплённым в ст. 531 ГК РСФСР. К ним, прежде всего, относятся граждане, совершившие противоправные действия, направленные против наследодателя, кого-либо из наследников или осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании.

Граждане лишаются права наследования независимо от основания приобретения наследства, т.е. как по закону, так и по завещанию. Такое положение представляется обоснованным, поскольку в данном случае идёт речь о защите и охране гражданских прав наследодателя и других наследников. Лица, не имеющие права наследовать, именуются «недостойными наследниками». Данный термин имеет легальное закрепление в ст. 1117 ГК РФ, в которой закрепляется, что не наследуют ни по закону, ни по завещанию граждане, которые:

1) 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;

2) способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства.

Но для признания указанных граждан недостойными наследниками необходимо, чтобы эти обстоятельства были подтверждены в судебном порядке. Однако граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество.

Противоправные действия в отношении наследодателя или кого-либо из наследников могут быть только в форме умысла. Неосторожные деяния наследника, повлекшие, например, смерть наследодателя или причинение тяжкого вреда здоровью, не являются основанием для признания такого лица недостойным наследником. При этом мотив противоправных действий в расчёт не берётся. Но наличие причинной связи между противоправными действиями и последствиями обязательно должно присутствовать - к примеру, убийство наследодателя из ревности, хулиганских побуждений и по другим подобным мотивам, равно как и убийство из корыстных побуждений, влечёт открытие наследства, а, следовательно, и призвание к наследованию недостойного наследника.

Наряду с указанными выше гражданами 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.

Часть 2 статьи 1117 ГК РФ закрепляет, что 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. Лишение родительских прав осуществляется в соответствии с нормами семейного права и представляет собой крайнюю меру воздействия на лиц, уклоняющихся от своих обязанностей по воспитанию и содержанию детей. Следует отметить, что в данном случае речь идет только о наследовании по закону и указанные лица могут быть наследниками по завещанию. Лишение родительских прав осуществляется в судебном порядке (ст. 70, 72 СК РФ). Данная категория недостойных наследников устраняется только от наследования по закону. Злостное уклонение от выполнения обязанностей по содержанию наследодателя может быть подтверждено материалами гражданского дела о взыскании алиментов или другими доказательствами, подтверждающими злостный характер уклонения от исполнения указанных обязанностей. Обязанность по содержанию наследодателя возникает у наследника в силу алиментного обязательства. Алиментные обязательства могут устанавливаться между родителями и детьми – ст.ст. 80, 88 СК РФ, супругами – ст. 89, братьями (сестрами) – ст. 93, дедушками (бабушками) и внуками – ст. 94, 95, пасынками (падчерицами) и отчимом (мачехой) – ст. 97 СК РФ, которые являются наследниками по закону. Факт злостного уклонения наследника от выполнения обязанностей по содержанию наследодателя может подтверждаться приговором суда (ст. 157 УК РФ), решением суда об ответственности за несвоевременную уплату алиментов (ст. 115 СК РФ) и другими доказательствами.

Согласно ч. 3 ст. 1117 ГК РФ лицо, не имеющее права наследовать или отстраненное от наследования на основании настоящей статьи (недостойный наследник), обязано возвратить в соответствии с правилами гл. 60 ГК РФ все имущество, неосновательно полученное им из состава наследства. Глава 60 ГК РФ посвящена обязательствам вследствие неосновательного обогащения, т.е. законодатель предусматривает положение, в котором идет речь не только о лишении права наследования лица, но и устанавливает обязанность возвратить неосновательное обогащение. А именно, 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). Данные правила применяются независимо от того, явилось ли неосновательное обогащение результатом поведения приобретателя имущества, самого потерпевшего, третьих лиц или произошло помимо их воли (ст. 1109 ГК РФ).

Правила статьи 1117 ГК РФ, т.е. положения о лицах, которые не имеют право наследовать, распространяются на наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве (ч.ч. 4 – 5 ст. 1109 ГК РФ), а также к завещательному отказу. 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 (ч. 5 ст. 1117 ГК РФ).

Из анализа данной статьи можно прийти к выводу, что законодатель делит недостойных наследников на две большие группы:

- 1) наследники, которые не имеют права наследовать;
- 2) наследники, отстраненные судом от наследования.

Существенным отличием положений ст. 1117 ГК РФ ранее действующего порядка по ГК РСФСР является тот факт, что на сегодняшний день, для того, чтобы признать кого-либо недостойным наследником, достаточно одной попытки указанных выше действий.

Такие различия в правовом регулировании между ГК РФ и ГК РСФСР свидетельствуют о развитии положений, касающихся охраны прав наследодателя и наследников. Подобный факт имеет положительную окраску, потому что расширение масштаба регулирования в области наследства является позитивным вкладом в правовую политику нашего государства.

## **Раздел 9. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ**

### **9.1. Понятие обязательства и основания его возникновения**

Понятие обязательства дается в ст. 307 ГК РФ, согласно которой в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. То есть обязательством является такое правоотношение, в котором одно лицо обязуется совершать какие-либо действия в пользу другого лица, имеющего право требовать выполнения указанных действий.

Для того чтобы понять сущность обязательства, необходимо установить его отличительные признаки. Обязательство всегда носит так называемый относительный характер, т.е. участники обязательства всегда четко определены и известны. Управомоченное лицо имеет право требовать исполнения обязанности не от любого лица, а только от конкретного и заранее ему известного. Этим обязательство отличается от абсолютных правоотношений (право собственности, вещные права, исключительные права), в которых праву одного лица соответствует обязанность всех (неопределенного круга лиц) не нарушать его права.

Обязательства всегда носят имущественный характер, поскольку возникают по поводу материальных благ (имущества, работ, услуг). Обязательство не может опосредовать личные неимущественные отношения, поскольку: во-первых, принадлежащие лицу материальные блага не могут быть переданы другому лицу; во-вторых, принятие лицом обязанностей в сфере личных неимущественных отношений повлечет ограничение его правоспособности, что не допускается законом; а в-третьих, невозможно представить принудительное исполнение подобного «обязательства» в судебном порядке.

Объектом обязательства всегда является действие, т.е. в обязательстве одно лицо совершает в пользу другого лица определенные действия (передает имущество, выполняет работу и т.д.). Этим обязательства отличаются от других видов правоотношений (например, правоотношений собственности), в которых лицо обязано не нарушать права другого лица и воздерживаться от каких-либо действий в его отношении. Активный характер действий обязанного лица является отличительным признаком обязательства, хотя и в обязательстве может быть предусмотрена обязанность лица воздержаться от совершения определенных действий. Но, как правило, данная обязанность (воздержаться от совершения действий) носит в обязательстве не основной, а дополнительный характер.

**Пример.** В соответствии с агентским договором (ст. 1007 ГК РФ) на принципала может быть возложена обязанность не заключать аналогичных агентских договоров с другими агентами либо воздерживаться от осуществления на этой территории самостоятельной деятельности, аналогичной деятельности, составляющей предмет агентского договора.

Основанием возникновения любого обязательства является лишь такой юридический факт, который приводит к возникновению отношения, в котором праву одного лица соответствует обязанность другого лица.

В ст. 307 ГК РФ предусмотрены следующие основания возникновения обязательств:

- 1) договор;
- 2) причинение вреда;

3) иные основания, указанные в ГК РФ.

Договор является наиболее распространенным основанием возникновения обязательства. Договором, согласно ст. 420 ГК РФ, называется соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Договор является двусторонней (две стороны) либо многосторонней (три или более сторон) сделкой, поэтому к договорам применяются общие правила о сделках. Поскольку стороны договора самостоятельно определяют свои права и обязанности, то взаимное соглашение лиц наиболее часто приводит к возникновению обязательств.

Вторым по степени распространенности основанием возникновения обязательств является причинение вреда, приводящее к возникновению у лица, причинившего вред, обязанности своими действиями восстановить имущественное положение потерпевшего и к появлению у потерпевшего права требовать возмещения вреда.

Порядок и условия возмещения причиненного вреда подробно регулируются специальной главой ГК РФ (гл. 59 «Обязательства вследствие причинения вреда»). В соответствии со ст. 1064 ГК РФ вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред. По общему правилу причиненный вред возмещается лицом, его причинившим, но законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на других лиц, не являющихся причинителями вреда. Юридическое лицо всегда несет ответственность за своих работников, т.е. возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей (ст. 1068 ГК РФ).

Иными основаниями возникновения обязательств, указанными в ГК РФ, являются:

- 1) неосновательное обогащение (пп. 7 п. 1 ст. 8, ст. 1102);
- 2) односторонняя сделка (пп. 1 п. 1 ст. 8 и ст.ст. 155, 156);
- 3) акты государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей (пп. 2 п. 1 ст. 8);
- 4) судебное решение, установившее гражданские права и обязанности (пп. 3 п. 1 ст. 8);
- 5) события, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий (пп. 9 п. 1 ст. 8);
- 6) иные действия граждан и юридических лиц (пп. 8 п. 1 ст. 8).

## **9.2. Стороны обязательства**

Определение обязательства предполагает существование в обязательстве двух сторон: обязанной выполнить действие и имеющей право требовать исполнения. Стороны обязательства получили в праве и законодательстве специальные наименования: должник и кредитор. Должником является лицо, которое обязано совершать в пользу другого лица действия по передаче имущества, выполнению работы и т.п. (исполняет обязательство). Кредитором является лицо, имеющее право требовать от должника исполнения его обязанности.

В возмездных договорах каждая из сторон одновременно является и должником, и кредитором. Согласно п. 2 ст. 308 ГК РФ, если каждая из сторон по договору несет обязанность в пользу другой стороны, она считается должником другой стороны в том, что

обязана сделать в ее пользу, и одновременно ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать.

*Пример.* В договоре купли-продажи продавец является должником в обязательстве по передаче имущества и кредитором в обязательстве по уплате денег, а покупатель, наоборот, является должником в обязательстве по уплате денег и кредитором в обязательстве по передаче имущества.

Множественность лиц в обязательстве. Как правило, стороной обязательства является одно лицо (субъект), но в качестве каждой из сторон обязательства - кредитора или должника – могут одновременно выступать и несколько лиц (п. 1 ст. 308 ГК РФ).

По общему правилу (ст. 321 ГК РФ), если в обязательстве участвуют несколько кредиторов или несколько должников, то каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другими (долевое обязательство), если из закона, иных правовых актов или условий обязательства не вытекает иное. Но данное правило применяется лишь в отношениях, не связанных с предпринимательской деятельностью. Согласно ст. 322 ГК РФ обязанности нескольких должников по обязательству, связанному с предпринимательской деятельностью, равно как и требования нескольких кредиторов в таком обязательстве, являются солидарными.

При солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга (ст. 323 ГК РФ). Исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников освобождает остальных должников от исполнения кредитору, а указанный должник, исполнивший солидарную обязанность, приобретает право требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого, если иное не вытекает из отношений между солидарными должниками (ст. 325 ГК РФ).

При солидарности требования любой из солидарных кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме (ст. 326 ГК РФ). Исполнение обязательства полностью одному из солидарных кредиторов освобождает должника от исполнения остальным кредиторам, причем до предъявления требования одним из солидарных кредиторов должник вправе исполнять обязательство любому из них по своему усмотрению. Солидарный кредитор, получивший исполнение от должника, обязан возместить причитающееся другим кредиторам в равных долях, если иное не вытекает из отношений между ними.

Участие в обязательстве третьих лиц. Несмотря на то, что сторонами обязательства являются должник и кредитор (два лица), в некоторых обязательствах участвуют и другие, которые получили в праве название «третьи лица».

В зависимости от характера участия третьих лиц обязательства могут быть разделены на следующие виды:

- обязательства в пользу третьих лиц;
- обязательства, исполняемые третьему лицу;
- обязательства, исполняемые третьим лицом.

Обязательства в пользу третьих лиц. Согласно п. 3 ст. 308 ГК РФ в случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, обязательство может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства. Как правило, обязательства в пользу третьих лиц возникают из договора. 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 обязательства в свою пользу (ст. 430 ГК РФ).

Исполнение обязательства в пользу третьего лица не означает замену стороны (кредитора) в обязательстве, поскольку в том случае, когда третье лицо отказалось от права, предоставленного ему по договору, кредитор может сам воспользоваться этим правом, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору (п. 1 ст. 430 ГК РФ).

Обязательства, исполняемые третьему лицу. Обязательства в пользу третьих лиц надо отличать от обязательств, которые исполняются в отношении третьего лица. В обязательствах в пользу третьих лиц у этих третьих лиц существует право требования исполнения обязательства в свою пользу. Но существуют случаи, при которых обязательство исполняется в пользу кредитора, но фактические действия по передаче имущества, уплате денег должник осуществляет в отношении третьего лица. Согласно ст. 312 ГК РФ обязательство должно быть исполнено кредитору или управомоченному им на это лицу (третьему лицу). В данном случае третье лицо не приобретает в отношении должника каких-либо прав требования, поскольку получает исполнение по прямому указанию кредитора. Отношения кредитора и третьего лица могут быть основаны на другом обязательстве или на иных основаниях.

Обязательства, исполняемые третьим лицом. Обязательство между кредитором и должником создает для третьего лица право требовать исполнения, но не возлагает на него никаких обязанностей. Согласно п. 3 ст. 308 ГК РФ обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц). Но если из закона, иных правовых актов, условий обязательства не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично, то исполнение обязательства может быть возложено должником на третье лицо (п. 1 ст. 313 ГК РФ).

Возложение исполнения на третье лицо не приводит к замене должника, поскольку третье лицо осуществляет лишь фактические действия по передаче имущества и уплате денег, но не становится обязанным по отношению к кредитору. Согласно ст. 403 ГК РФ за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства третьими лицами, на которых было возложено исполнение, отвечает должник, если законом прямо не установлено, что ответственность несет третье лицо, являющееся непосредственным исполнителем.

### **9.3. Перемена лиц в обязательстве**

В период действия обязательства существует возможность замены участвующих в нем лиц при сохранении самого обязательства, поскольку основой обязательства является имущественный интерес сторон, а не личные отношения. Законодательство предусматривает возможность замены, как кредитора, так и должника.

Замена кредитора означает, что лицо, являющееся кредитором, выбывает из обязательства, а принадлежащее ему право (требование) передается другому лицу. Согласно ст. 382 ГК РФ право (требование), принадлежащее кредитору на основании обязательства, может быть передано им другому лицу по сделке (уступка требования) или перейти к другому лицу на основании закона.

Уступка требования представляет собой замену кредитора в обязательстве в результате совершения кредитором соответствующей сделки, как правило, путем заключения двустороннего соглашения (договора) между прежним и новым кредиторами. В теории права договор уступки требования называется цессией, а ее стороны – цедент (прежний кредитор) и цессионарий (новый кредитор).

Договор уступки требования должен быть составлен в письменной форме. Согласно ст. 389 ГК РФ уступка требования, основанного на сделке, совершенной в простой письменной форме, должна быть совершена в соответствующей письменной форме. Уступка требования по ордерной ценной бумаге совершается в особой форме – путем индоссамент-а (передаточной надписи) на этой ценной бумаге (п. 3 ст. 146 ГК РФ).

Уступка требования кредитором другому лицу не допускается, если она противоречит закону, иным правовым актам или договору. Не допускается также без согласия должника уступка требования по обязательству, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника или получение согласия должника предусмотрено законом или договором. То есть договором может быть установлен запрет на передачу прав, вытекающих из этого договора, третьему лицу.

**Пример.** Требование к гаранту, принадлежащее лицу на основании банковской гарантии, не может быть передано другому лицу, если в гарантии не предусмотрено иное (ст. 372 ГК РФ).

Во всех остальных случаях для совершения уступки требования не требуется получения согласия должника, поскольку ему, как правило, безразлично, кому исполнять обязательство. Закон лишь обязывает кредитора уведомить должника о состоявшейся уступке требования.

Право первоначального кредитора переходит к новому кредитору в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права, включая права, обеспечивающие исполнение обязательства, право на неуплаченные проценты, а также другие связанные с требованием права. Первоначальный кредитор передает все права требования по обязательству и сам выбывает из обязательства, а, следовательно, лишается возможности требовать с должника какого-либо исполнения.

Для передачи своих прав первоначальный кредитор обязан передать новому кредитору все документы, удостоверяющие право требования, и сообщить сведения, имеющие значение для осуществления требования.

Первоначальный кредитор, уступивший требование, отвечает перед новым кредитором за недействительность переданного ему требования, но не отвечает за неисполнение этого требования должником, кроме случая, когда первоначальный кредитор принял на себя поручительство за должника перед новым кредитором (ст. 390 ГК РФ). То есть первоначальный кредитор гарантирует, что данное обязательство действительно существует, но не гарантирует исполнение должником возложенных на него обязанностей.

Перевод долга является заменой должника в обязательстве. Согласно ст. 391 ГК РФ перевод должником своего долга на другое лицо допускается лишь с согласия кредитора, поскольку кредитору не безразлично, кто исполняет обязательство и несет ответственность за его неисполнение.

Перевод долга является трехсторонней сделкой (договором), в котором участвуют кредитор, первоначальный и новый должники. Перевод долга, как правило, является ре-

зультатом существования между первоначальным и новым должником иного обязательства, для исполнения которого и осуществляется перевод долга, поэтому, как правило, при передаче долга первоначальный должник не уплачивает новому должнику каких-либо денежных средств.

**Пример.** Переводом долга может быть погашена существовавшая ранее задолженность нового должника перед первоначальным должником.

#### 9.4. Порядок исполнения обязательств

Исполнением обязательства называют выполнение предусмотренных обязательством действий. Согласно ст. 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Надлежащее исполнение обязательства означает, что обязательство должно быть исполнено надлежащим образом (способом), надлежащим лицом надлежащему лицу, в надлежащем месте и в надлежащее время.

Способ исполнения обязательств. Исполнение обязательства надлежащим образом (способом) означает, что должник обязан совершить именно те действия и в том порядке, как это было предусмотрено обязательством. Заключая договор и вступая в обязательство, должник намеревается его исполнить. Но вправе ли кредитор заставить должника выполнить взятые на себя обязанности или все-таки должник имеет возможность отказаться от исполнения обязательства в дальнейшем? В ст. 310 ГК РФ содержатся два прямо противоположных правила об одностороннем отказе от исполнения обязательства: допустимость и недопустимость отказа от исполнения обязательства (табл. 4).

Таблица 4 Отказ от исполнения обязательства

| Недопустимость отказа                                                                                                                                 | Допустимость отказа                                                                                                                                                                                                                                                                                          |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом | Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются в случаях, предусмотренных законом или договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства |

Различие между указанными правилами заключается в том, кто является сторонами обязательства, и какие отношения данное обязательство регулирует. Если обязательство возникает на основании договора между юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями при осуществлении ими предпринимательской деятельности, то в данном случае возможность одностороннего отказа от исполнения обязательства или одностороннего изменения условий может быть предусмотрена договором.

Если должник не исполнил обязательство (отказался от исполнения обязательства), он может быть освобожден от исполнения обязательства в натуре, если возместит креди-

тору понесенные им убытки и уплатит установленную неустойку, если иное положение не предусмотрено законом или договором (п. 2 ст. 396 ГК РФ).

В силу обязательства кредитор получает право на определенное действие со стороны должника, но не получает никаких прав на личность самого должника, поэтому при неисполнении обязательства кредитор имеет возможность компенсировать стоимость утраченного права, но не вправе воздействовать на личность должника (заставить его строить дом, поставить товар и т.д.).

Указанное правило сформулировано в ст. 397 ГК РФ, согласно которой в случае неисполнения должником обязательства изготовить и передать вещь в собственность или пользование кредитору либо выполнить для него определенную работу или оказать ему услугу кредитор вправе поручить выполнение обязательства третьим лицам за разумную цену либо выполнить его своими силами и потребовать от должника возмещения понесенных необходимых расходов и других убытков, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, договора или существа обязательства.

Способ исполнения обязательства включает и то, как должно исполняться обязательство: в целом или по частям. Согласно ст. 311 ГК РФ кредитор вправе не принимать исполнения обязательства по частям, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства и не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства. То есть, если в законе или договоре не предусмотрено иное, исполнение обязательства в части считается ненадлежащим исполнением, поэтому должник обязан исполнить обязательство не по частям, а сразу в целом, даже в том случае, если предмет исполнения и допускает деление.

**Пример.** По договору займа заемщик обязан возвратить займодавцу всю сумму займа единовременно, если иное не установлено договором.

Субъекты исполнения обязательств. Обязательство должно быть исполнено надлежащим лицом надлежащему лицу, т.е. должник лично обязан произвести исполнение кредитору, который обязан лично принять исполнение. Обязанность должника исполнить обязательство лично может быть предусмотрена законом, иным правовым актом или условиями (существом) обязательства (п. 1 ст. 313 ГК РФ). В этих случаях не допускается замена должника или возложение исполнения на третье лицо.

Но по общему правилу, сформулированному в п. 1 ст. 313 ГК РФ, исполнение обязательства может быть возложено должником на третье лицо, и в этом случае кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника третьим лицом. Но за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства третьими лицами, на которых было возложено исполнение, все равно отвечает должник, если законом прямо не установлено, что ответственность несет третье лицо, являющееся непосредственным исполнителем (ст. 403 ГК РФ).

Должник (или третье лицо, на которое было возложено исполнение обязательства) обязан исполнить обязательство лично кредитору, т.е. он должен убедиться, что производит исполнение надлежащему лицу. Согласно ст. 312 ГК РФ должник вправе при исполнении обязательства потребовать доказательство того, что исполнение принимается самим кредитором или уполномоченным им на это лицом, и несет риск последствий непредъявления такого требования, если иной порядок не предусмотрен соглашением сторон и не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

В некоторых случаях надлежащим исполнением обязательства считается внесение денежной суммы или ценных бумаг в депозит нотариуса или суда, а не непосредственно кредитору. 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 иначе обязательство не может быть исполнено должником.

Место исполнения обязательств. Обязательство будет считаться надлежаще исполненным только в случае, если оно исполнено в надлежащем месте. Местом исполнения обязательства называется место, в котором должник обязан произвести исполнение (передать имущество, результат выполненной работы, уплатить деньги и т.д.). Определение места исполнения – одно из важнейших условий любого договора, поскольку сторонам не безразлично, где именно должно произойти исполнение. От определения места исполнения во многом зависит и срок исполнения, так как на должника может возлагаться дополнительная обязанность по доставке предмета обязательства к месту исполнения, а также расходы по доставке, а, следовательно, и цена предмета обязательства (товара, услуги). В том случае, если договор не позволяет однозначно установить место исполнения обязательства, необходимо обратиться к правилам, предусмотренным в ст. 316 ГК РФ (табл. 5).

Таблица 5 Место исполнения обязательства

| Сущность обязательства                                                                     | Место исполнения                                                                                                                                                    |
|--------------------------------------------------------------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| Обязательство передать недвижимое имущество (земельный участок, здание, сооружение и т.д.) | Место нахождения имущества                                                                                                                                          |
| Обязательство передать товар (иное имущество), предусматривающее его перевозку             | Место сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору                                                                                                |
| Иные обязательства предпринимателя передать товар или иное имущество                       | Место изготовления или хранения имущества, если оно было известно кредитору в момент возникновения обязательства                                                    |
| Денежное обязательство                                                                     | Место жительства гражданина – кредитора в момент возникновения обязательства<br>Место нахождения кредитора – юридического лица в момент возникновения обязательства |
| Все другие обязательства                                                                   | Место жительства гражданина – должника<br>Место нахождения юридического лица, являющегося должником                                                                 |

Время (срок) исполнения обязательств. Обязательство должно быть исполнено в установленный законом или договором срок. Время исполнения обязательства называется сроком исполнения. Значение срока исполнения в том, что до наступления срока ни кредитор не имеет права требовать исполнения, ни должник не обязан его исполнять, в то время как при наступлении срока должник обязан исполнить, а кредитор не вправе уклониться от принятия исполнения.

Действующее законодательство различает обязательства с определенным сроком исполнения и обязательства, срок исполнения которых определяется моментом востребования. Наиболее распространены обязательства с определенным сроком исполнения путем указания конкретной даты или периода времени. Согласно п. 1 ст. 314 ГК РФ обязательство, предусматривающее день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, подлежит исполнению в этот день или соответственно в любой момент в пределах такого периода. В тех случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено согласно ст. 314 ГК РФ в разумный срок после возникновения обязательства. Понятие «разумный срок» не определяется в законодательстве. Под разумным сроком понимается срок, необходимый для выполнения подобного обязательства, продолжительность данного срока определяется в каждом конкретном случае.

Кроме того, могут существовать обязательства, срок исполнения которых не установлен, а определяется моментом востребования. Согласно ст. 314 ГК РФ обязательство, срок исполнения которого определен моментом востребования, а также обязательство, не исполненное в разумный срок, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении, если иной срок не установлен законом, иным правовым актом, обычаями делового оборота, условиями и существом обязательства.

Нарушение установленных сроков исполнения обязательства называется просрочкой. Причем допустить просрочку может не только должник, но и кредитор. Просрочка исполнения является основанием для применения установленных законом или договором мер ответственности и возмещения, причиненных потерпевшей стороне убытков, а также приводит к перераспределению рисков утраты исполнения.

### **9.5. Обеспечение исполнения обязательств**

Понятие и способы обеспечения обязательств. Хотя возмещение убытков, понесенных кредитором в результате неисполнения обязательства должником, и так обеспечивается всем имуществом должника, в ряде случаев этого бывает недостаточно.

Для того чтобы гарантировать кредитору реальное исполнение обязательства или обеспечить возмещение понесенных им убытков в случае неисполнения обязательства должником, в гражданском праве предусмотрены особые меры, получившие название «способы обеспечения исполнения обязательств». Гражданский кодекс РФ содержит определенный перечень подобных способов (гл. 23). Исполнение обязательства должником может быть обеспечено следующими мерами: неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком, а также некоторыми иными способами, в том числе и не предусмотренными в законодательстве. Применение того или иного способа обеспечения зависит от многих причин и определяется степенью заинтересованности кредитора в исполнении обязательства. В том случае, если кредитор заинтересован в реальном исполнении данного обязательства (действия), наиболее эффективным способом обеспечения станет применение неустойки и задатка, которые возлагают на должника дополнительные обременения.

В том случае, если кредитор в большей степени заинтересован в возмещении своих убытков от неисполнения обязательства, то для него предпочтительными способами обес-

печения являются залог и удержание. Залог и удержание характеризуются выделением из имущества должника определенной обособленной части, которая будет направлена на удовлетворение только данного требования. В этом случае при неисполнении обязательства кредитор сможет реализовать свое требование за счет указанного имущества в первоочередном по отношению к другим кредиторам порядке.

Но если кредитор не уверен в надлежащем исполнении обязательства должником, а должник не обладает достаточным имуществом для компенсации возможных потерь кредитора, то наиболее подходящим способом обеспечения такого обязательства будут являться поручительство и гарантия. В этих случаях к обеспечению обязательств должника привлекаются третьи лица, не участвующие в основном обязательстве, которые будут отвечать за неисполнение обязательства вместе с должником или вместо должника.

**Справка.** При использовании залога к обеспечению исполнения обязательства также может быть привлечено третье лицо, поскольку залогодателем может быть как сам должник, так и третье лицо (ст. 335 ГК РФ).

Способы обеспечения исполнения обязательств возлагают на должника или другое лицо обязанность совершить в пользу кредитора определенное действие, т.е. сами, в свою очередь, являются обязательствами. Обязательства по обеспечению исполнения получили в праве название дополнительных (акцессорных) обязательств, поскольку они зависят от основного (главного) обязательства. Дополнительное обязательство всегда производно по отношению к основному и зависит от него.

**Неустойка.** Неустойка является наиболее распространенным способом обеспечения обязательств, но в то же время наименее надежным. Сущность неустойки в том, что она возлагает на неисправного должника дополнительную обязанность по уплате кредитору определенной денежной суммы. Согласно ст. 330 ГК РФ неустойкой является определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства.

В зависимости от порядка определения размера в правовой литературе и законодательстве выделяют штраф и пеню. Термин «штраф» употребляется при определении неустойки в твердой денежной сумме или в процентах к размеру (стоимости) основного обязательства, взыскиваемой одновременно.

Но применение штрафа в договорных отношениях встречается достаточно редко, более широко используется такая разновидность неустойки, как пеня – денежная сумма, взыскиваемая за каждый день просрочки исполнения обязательства в течение определенного времени или без ограничения срока. Пеня может определяться как в процентах к размеру (стоимости) основного обязательства, так и в твердой сумме.

Соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме независимо от формы основного обязательства, поскольку несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке (ст. 331 ГК РФ), т.е. для применения неустойки необходимо письменное соглашение об установлении неустойки за неисполнение обязательства. Форма подобного соглашения может быть различна: часть договора, дополнительное соглашение к договору, обмен письменными документами. Но данная норма не распространяется на те виды неустоек, которые предусмотрены законом. Согласно ст. 332 ГК РФ кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законом (законной неустойки), независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты согла-

шением сторон. Размер законной неустойки может быть увеличен соглашением сторон, если закон этого не запрещает.

Статьей 395 ГК РФ предусмотрена особая форма ответственности за неисполнение денежных обязательств в виде уплаты процентов за пользование чужими денежными средствами в размере учетной ставки банковского процента. «Чужими денежными средствами» законодатель называет любые денежные средства, в отношении которых у кредитора возникло право требования в результате их неправомерного удержания должником, уклонения от их возврата, просрочки в их уплате, неосновательного получения или сбережения за счет кредитора, в том числе и деньги, принадлежащие должнику (не являющиеся для него чужими в прямом смысле этого слова), но подлежащие уплате кредитору за товар (работы, услуги).

Проценты за пользование чужими денежными средствами являются разновидностью законной неустойки, применяющейся, если иной размер процентов не установлен договором.

Согласно ст. 333 ГК РФ суд вправе уменьшить подлежащую уплате неустойку, если она явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства.

Несмотря на то, что размер неустойки определяется на момент заключения договора, обязанность по ее уплате возникает лишь при неисполнении обязательства, т.е. неустойка одновременно служит способом обеспечения исполнения обязательства и является мерой ответственности за неисполнение обязательства.

Удержание имущества. Удержание является достаточно новым способом обеспечения исполнения обязательств, поскольку ранее действующее законодательство его не предусматривало. Сущность удержания в том, что кредитор, правомерно владеющий вещью должника, имеет право на удовлетворение своих требований к неисправному должнику за счет данной вещи.

Удержание относится к одной из мер самозащиты права, поэтому применение удержания должно соответствовать требованиям, предусмотренным ст. 14 ГК РФ, т.е. должно быть соразмерным нарушению права, а также находиться в пределах действий, необходимых для пресечения существующего нарушения прав. Только в этом случае удержание, применяемое в качестве самозащиты права, будет являться правомерным.

Необходимо помнить, что применением удержания кредитор наносит убытки должнику, который вправе оспорить правомерность удержания и требовать возмещения причиненных убытков.

Как кредитору удовлетворить свои требования и получить деньги в том случае, если должник не предпринимает никаких действий по возврату удерживаемой вещи и не производит каких-либо платежей кредитору? Требования кредитора, удерживающего вещь, удовлетворяются из ее стоимости в объеме и порядке, предусмотренных для удовлетворения требований, обеспеченных залогом. То есть кредитор не вправе обратить удерживаемую вещь в свою собственность или продать ее другому лицу, поскольку существует особый порядок обращения взыскания на заложенное имущество, применяемый по прямому указанию закона и к удерживаемым вещам. В соответствии со ст.ст. 349 и 350 ГК РФ требования кредитора могут быть удовлетворены из стоимости удерживаемой вещи только по решению суда путем реализации (продажи) удерживаемой вещи с публичных торгов в порядке, установленном процессуальным законодательством. Имущество продается лицу,

предложившему на торгах наивысшую цену, и из полученных денег удовлетворяются требования кредитора.

Таким образом, закон приравнял порядок удовлетворения требований кредитора при залоге и удержании. Но, в отличие от залога, удержание содержит большой изъян: при использовании залога залогодержатель, обращаясь к суду и требуя продажи имущества с торгов, подтверждает правомерность своих требований договором залога, а использование удержания основывается исключительно на внутреннем убеждении кредитора в собственной правоте. Убедить суд в необходимости реализации удерживаемой вещи кредитору будет чрезвычайно сложно.

Кроме того, закон оставляет без ответа и вопрос о моменте, с которого допускается реализация кредитором удерживаемой вещи. В залоге неисполнение обязательства должником является основанием для обращения взыскания на заложенное имущество, а при применении удержания неисполнение обязательства должником является только началом, с которого и допускается удержание. Но с какого момента кредитор вправе обратиться взыскание на удерживаемую вещь: на следующий день после неисполнения обязательства, через день, через месяц, через год? Нерешенность данного вопроса может лишить кредитора возможности эффективно реализовать свои права.

**Задаток.** Еще одним способом обеспечения исполнения обязательств, прямо предусмотренным в Гражданском кодексе РФ, является задаток. Согласно ст. 380 ГК задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

Сущность задатка в том, что плательщик в договоре (должник в денежном обязательстве) уплачивает определенную денежную сумму другой стороне в доказательство своего намерения приобрести товар (работу, услуги), побуждая тем самым другую сторону исполнить свои обязанности надлежащим образом.

Каким же образом задаток обеспечивает исполнение обязательства? Согласно ст. 381 ГК РФ, если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны, а если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

Согласно ст. 380 ГК РФ соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме. Отсутствие письменного соглашения лишает уплаченную денежную сумму обеспечительного характера и превращает ее в обычный платеж.

Как уже говорилось, уплаченная по договору денежная сумма будет считаться задатком, если это прямо предусмотрено договором. Согласно ст. 380 ГК РФ в случае сомнения в отношении того, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся со стороны по договору платежей, задатком, эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное.

**Поручительство.** Очень часто сам должник не обладает достаточным имуществом для компенсации возможных потерь кредитора, поэтому возникает необходимость привлечь к обеспечению исполнения обязательства третьих лиц, не участвующих в основном обязательстве, которые будут отвечать за неисполнение обязательства вместе с должником или вместо должника. Одной из форм привлечения третьих лиц к обеспечению исполнения обязательств является поручительство (ст.ст. 361 – 367 ГК РФ). Сущность пору-

чительства в том, что поручитель принимает на себя обязанность перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Поручителем может быть любая организация, если ее поручительство удовлетворяет кредитора. Принимая поручительство, кредитор должен быть уверен в том, что поручитель обладает достаточным имуществом для удовлетворения его требований в случае неисполнения обеспеченного поручительством обязательства.

Согласно ст. 361 ГК РФ по договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Отсюда можно сделать однозначный вывод о том, что поручительство является договором между поручителем и кредитором должника, а, следовательно, к нему должны применяться общие правила заключения и оформления договоров.

В соответствии со ст. 362 ГК РФ договор поручительства должен быть совершен только в письменной форме независимо от его содержания, суммы обязательства и срока действия. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора поручительства.

Договор поручительства двусторонний, т.е. заключается между двумя сторонами: с одной стороны – кредитор основного обязательства, имеющий право требования к поручителю, а с другой стороны – поручитель, обязавшийся удовлетворить денежные требования кредитора.

По договору поручительства поручитель обязуется перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним своего обязательства полностью или в части. Для этого в договоре должно быть определено выражено намерение поручителя нести ответственность за должника в случае нарушения последним своего обязательства, а существенными условиями этого договора будут:

- 1) указание на должника, за которого выдано поручительство;
- 2) условия, позволяющие определить обеспечиваемое поручительством основное обязательство между должником и кредитором.

Поэтому в договоре желательно сделать ссылку на договор, являющийся основанием возникновения обеспечиваемого поручительством обязательства, и определить объем поручительства. Согласно п. 2 ст. 363 ГК РФ поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что 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. Договором поручительства размер ответственности поручителя может быть изменен, как правило, он уменьшается по сравнению с законом.

Договор поручительства порождает отношения между поручителем и кредитором, но сам он является результатом определенных отношений, существовавших ранее между должником и поручителем. Основой поручительства могут быть дружеские, коммерческие или договорные отношения.

**Справка.** Надо отметить, что договорные отношения являются достаточно редким основанием возникновения поручительства. Должник и поручитель могут заключить особый договор о предоставлении поручительства, согласно которому поручитель обязуется предоставить за должника поручительство в определенном размере перед кредитором, а должник обязуется оплатить оказываемую ему услугу.

Согласно п. 1 ст. 363 ГК РФ при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя.

Отличие солидарной ответственности от субсидиарной заключается в том, что при солидарной ответственности кредитор имеет право предъявить требование как к должнику, так и к поручителю, причем как в полном объеме, так и в части (ст. 323 ГК РФ). При субсидиарной ответственности кредитор должен предъявить требование сначала к должнику, и только после того как должник откажется удовлетворить требование кредитора или не ответит на предъявленное требование в разумный срок, требование может быть предъявлено к поручителю, т.е. поручитель несет дополнительную ответственность. Очевидно, что для кредитора предпочтительна солидарная ответственность поручителя, а для поручителя более приемлема субсидиарная ответственность. В последнем случае требование к поручителю может быть предъявлено кредитором при предоставлении с его стороны доказательств отказа должника в удовлетворении требования кредитора о возврате долга.

К поручителю, исполнившему обязательство, переходят все права кредитора по этому обязательству в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требование кредитора (п. 1 ст. 365 ГК РФ). Для обеспечения поручителю возможности возместить свои расходы на кредитора согласно п. 2 ст. 365 ГК РФ возлагается обязанность вручить поручителю документы, удостоверяющие требование к должнику, и передать права, обеспечивающие это требование, хотя срок исполнения данной обязанности также законом не установлен.

В том случае, если должник сам исполняет обеспеченное поручительством обязательство, он обязан согласно ст. 366 ГК РФ немедленно известить об этом поручителя, поскольку поручитель, не зная об исполнении обязательства должником, также в свою очередь может удовлетворить требование кредитора. В том случае если избежать двойного исполнения обязательства кредитору не удалось, закон предоставляет поручителю право выбора – взыскать с кредитора неосновательно полученное или предъявить регрессное (обратное) требование к должнику.

Исчерпывающий перечень оснований прекращения поручительства предусмотрен ст. 367 ГК РФ, в соответствии с которой основаниями прекращения поручительства являются:

- 1) прекращение обеспеченного поручительством обязательства (п. 1 ст. 367 ГК РФ);
- 2) изменение основного обязательства, влекущее увеличение ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя, без согласия последнего (п. 1 ст. 367 ГК РФ);
- 3) перевод долга по основному (обеспеченному поручительством) обязательству без согласия поручителя отвечать за нового должника (п. 2 ст. 367 ГК РФ);
- 4) отказ кредитора от принятия надлежащего исполнения обязательства, предложенного должником или поручителем (п. 3 ст. 367 ГК РФ);
- 5) истечение указанного в договоре поручительства срока, на который дано поручительство (п. 4 ст. 367 ГК РФ);
- 6) непредъявление иска к поручителю в течение года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства, если срок поручительства не установлен договором;

7) непредъявление иска к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства, если срок поручительства не установлен договором, а срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом востребования.

**Банковская гарантия.** Банковская гарантия также является одной из форм привлечения третьих лиц к обеспечению исполнения обязательств, причем более надежной по сравнению с поручительством (ст.ст. 368 - 379 ГК РФ).

В соответствии со ст. 368 ГК РФ в силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате.

Выдать банковскую гарантию может не любое лицо, а только организация, являющаяся банком, кредитным учреждением или страховой организацией, на что прямо указывает норма закона (ст. 368 ГК РФ).

Согласно ст. 369 ГК РФ банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательства перед бенефициаром (основного обязательства). По своей сути банковская гарантия является обязательством гаранта уплатить управомоченному лицу (бенефициару) определенную денежную сумму при наступлении указанных в тексте гарантии обстоятельств независимо от действий должника (принципала) по обеспеченному гарантией обязательству.

Поскольку гарантия представляет собой обязательство гаранта уплатить кредитору принципала (бенефициару) денежную сумму, следовательно, ее существенными условиями являются:

- указание на принципала, за которого выдана гарантия;
- конкретная денежная сумма, на которую выдана гарантия. Поскольку гарантия независима от основного обязательства, то необходимо указать конкретную сумму, а не порядок определения;
- срок действия гарантии.

Принимая банковскую гарантию, необходимо помнить, что законом для нее установлены следующие правила:

- вступление в силу со дня выдачи (ст. 373 ГК РФ);
- безотзывность, т.е. невозможность отзыва гарантом (ст. 371 ГК РФ);
- невозможность передачи бенефициаром своего права требования к гаранту другому лицу (ст. 372 ГК РФ).

Если должник не исполняет обеспеченное гарантией обязательство, его кредитор (бенефициар) имеет право реализовать имеющуюся у него гарантию. Для этого ему необходимо, согласно ст. 374 ГК РФ, до окончания установленного в гарантии срока (срока действия гарантии) обратиться к гаранту с соответствующим письменным требованием. В требовании необходимо указать, в чем заключается нарушение обязательства должником (принципалом), а также размер требуемой денежной суммы, приложив предусмотренные в гарантии документы, предоставлением которых обусловлен платеж по гарантии.

Статья 376 ГК РФ предоставляет гаранту право отказать бенефициару в удовлетворении его требования, если это требование, либо приложенные к нему документы не соот-

ветствуют условиям гарантии либо представлены гаранту по окончании определенного в гарантии срока. Об отказе в удовлетворении требований гарант должен немедленно уведомить бенефициара.

Если гарант признает требования бенефициара правомерными, он удовлетворяет их в установленных гарантией пределах. Согласно ст. 377 ГК РФ предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром ограничивается уплатой суммы, на которую выдана гарантия.

В соответствии со ст. 378 ГК РФ основаниями прекращения обязательства гаранта перед бенефициаром по гарантии являются:

- 1) уплата бенефициару суммы, на которую выдана гарантия;
- 2) истечение определенного в гарантии срока, на который она выдана;
- 3) отказ бенефициара от своих прав по гарантии. Отказ может быть сделан путем возврата оригинала гарантии гаранту или путем письменного заявления об освобождении гаранта от его обязательств без возвращения самой гарантии.

Поскольку банковская гарантия и поручительство имеют много общего, необходимо специально остановиться на наиболее существенных различиях между ними (табл. 6).

Таблица 6 Отличия банковской гарантии и поручительства

|                                        | Банковская гарантия                                                                                                              | Договор поручительства                                                                                                   |
|----------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| Оформление                             | Односторонняя сделка, для ее совершения требуется волеизъявление только одной стороны – гаранта                                  | Договор – двусторонняя сделка, для его заключения требуется волеизъявление двух сторон – поручителя и кредитора должника |
| Субъектный состав                      | Гарантом может быть только банк, иное кредитное учреждение или страховая организация                                             | Поручителем может быть любое лицо, обладающее гражданской дееспособностью                                                |
| Объем обеспечения                      | Гарант обязуется при неисполнении обязательства должником уплатить указанную в гарантии денежную сумму                           | Поручитель обязуется нести солидарную ответственность за неисполнение обязательства должником                            |
| Зависимость от основного обязательства | Не зависит от основного обязательства, не прекращается при исполнении основного обязательства или признании его недействительным | Прекращается при исполнении (ином прекращении) основного обязательства или признании его недействительным                |

Залог представляет собой правоотношение, в силу которого кредитор (залогодержатель) вправе при неисполнении должником обеспеченного залогом обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами.

В настоящее время правовое регулирование залоговых отношений основывается на Гражданском кодексе РФ 1994 г. и Федеральном законе от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)».

Предметом залога, согласно ст. 336 ГК РФ, может быть всякое имущество и имущественные права (требования), за исключением имущества, изъятого из оборота, и нескольких категорий имущественных прав, прямо указанных законом.

По общему правилу договор о залоге должен иметь письменную форму, а в отношении залога недвижимости и некоторых иных видов имущества, кроме того, нотариально удостоверен и зарегистрирован в установленном порядке. Несоблюдение указанных правил влечет недействительность договора (ст. 339 ГК РФ).

В Гражданском кодексе РФ предусмотрены существенные условия договора залога, без которых договор не считается заключенным. Согласно п. 1 ст. 339 в договоре о залоге должны быть указаны предметы залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом, а также содержаться указание на то, у какой из сторон находится заложенное имущество. Если сторонами не достигнуто соглашение, хотя бы по одному из названных условий, либо соответствующее условие в договоре отсутствует, договор о залоге не может считаться заключенным.

Обеспечительный характер залога заключается в возможности удовлетворить требование кредитора из стоимости или за счет заложенного имущества. Следовательно, заложенное имущество подлежит реализации и из вырученной суммы погашается обязательство должника – залогодателя.

Обращение взыскания на заложенное имущество, как правило, происходит по решению суда. Однако существуют два исключения из этого правила, предусмотренные п. 1 и 2 ст. 349 ГК РФ, позволяющие избежать судебной процедуры. Во-первых, стороны после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога могут заключить нотариально удостоверенное соглашение об удовлетворении требований за счет заложенного имущества без обращения в суд. Во-вторых, обращение взыскания на предмет залога без обращения в суд допускается по договору о залоге движимого имущества, если такая возможность содержится в соглашении залогодателя и залогодержателя.

Необходимо обратить внимание на то, что ст. 349 ГК РФ не предоставляет сторонам права избежать реализации заложенного имущества, предусмотрев в договоре возможность перехода к залогодержателю права собственности на заложенное имущество в случаях неисполнения либо ненадлежащего исполнения должником основного обязательства. Судебной практике известны случаи отказов в удовлетворении требования залогодержателя о передаче ему заложенного имущества без соблюдения процедуры публичных торгов в связи с признанием подобного договора недействительным. Верховный Суд РФ и Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ обратили внимание на недопустимость подобных соглашений. Согласно п. 46 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» действующее законодательство не предусматривает возможность передачи имущества, являющегося предметом залога, в собственность залогодержателя. Всякие соглашения, предусматривающие такую передачу, являются ничтожными, за исключением тех, которые мо-

гут быть квалифицированы как отступное или новация обеспеченного залогом обязательства.

Во всех остальных случаях залогодержатель обязан обратиться в суд с требованием об обращении взыскания на заложенное имущество. Реализация предмета залога производится путем его продажи с публичных торгов в порядке, установленном процессуальным законодательством.

## **9.6. Прекращение обязательств**

Прекращение обязательства означает прекращение прав и обязанностей сторон обязательства. Обязательство может прекратиться в силу разных причин, причем не только в результате достижения его цели, т.е. исполнения. События и действия, которые приводят к прекращению обязательства, называются основаниями прекращения обязательств.

Согласно ст. 407 ГК РФ обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором. Гражданский кодекс содержит достаточно полный перечень оснований прекращения обязательств, который, тем не менее, не является исчерпывающим, поскольку закон предоставляет право сторонам обязательства устанавливать и иные основания прекращения их обязательства.

Обязательства могут прекращаться по воле участвующих в нем лиц в результате совершения ими определенных действий (исполнения, новации, зачета, отступного, прощения долга), но обязательства могут прекращаться и независимо от воли участников в результате наступления каких-либо событий (совпадения должника и кредитора, невозможности исполнения, смерти гражданина или ликвидации юридического лица, издания акта государственного органа).

Причем в тех случаях, когда основаниями прекращения обязательства являются действия, необходимо иметь в виду, что обязательство может прекратиться в результате односторонних действий какой-либо из сторон обязательства (зачет, прощение долга), а в некоторых случаях - лишь по соглашению сторон (отступное, новация).

Как правило, обязательство должно прекратиться его исполнением, поскольку на это и направлены интересы сторон обязательства. Но согласно ст. 408 ГК РФ основанием прекращения обязательства является только его надлежащее исполнение, т.е. в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, обычаями делового оборота. Действия должника по исполнению обязательства с юридической точки зрения представляют собой сделку, а, следовательно, ее совершение подчиняется правилам о сделках. Но закон не требует, чтобы исполнение обязательства оформлялось письменно. В п. 3 ст. 159 ГК РФ прямо предусмотрено, что сделки во исполнение договора, заключенного в письменной форме, могут по соглашению сторон совершаться устно, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору. Закон предоставляет должнику право требовать от кредитора письменного оформления исполнения обязательства. Согласно п. 2 ст. 408 ГК РФ кредитор, принимая исполнение, обязан по требованию должника выдать ему расписку в получении исполнения полностью или в соответствующей части.

Прекращение обязательства зачетом широко используется в коммерческих отношениях. Зачет происходит в тех случаях, когда существуют два встречных односторонних тре-

бования, т.е. два лица должны исполнить друг другу одно и то же. Согласно ст. 410 ГК РФ обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил либо не указан или определен моментом востребования.

Для применения зачета необходимо одновременное соблюдение следующих условий:

- 1) встречный характер требований сторон, т.е. каждая из сторон должна быть одновременно и кредитором, и должником другой стороны;
- 2) однородность требований, т.е. предметом встречных обязательств должны быть вещи, определяемые родовыми признаками, в том числе деньги;
- 3) наступление срока исполнения обоих обязательств, т.е. существование права требования исполнения.

Важная особенность применения и оформления зачета, о которой часто забывают, заключается в том, что для зачета достаточно заявления одной стороны (ст.410 ГК РФ).

Отступное является новым основанием прекращения обязательств, ранее неизвестным нашему законодательству. Согласно ст. 409 ГК РФ по соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения отступного (уплатой денег, передачей имущества и т.п.). Размер, сроки и порядок предоставления отступного устанавливаются сторонами.

Исходя из смысла ст. 409 ГК РФ можно сделать вывод о том, что соглашение о прекращении обязательства отступным не может содержаться в тексте договора, поскольку это означает заведомую фиктивность договора, изначально направленного на прекращение обязательства, а не на его реальное исполнение сторонами. Подобное соглашение может быть заключено сторонами только после неисполнения обязательства, срок исполнения которого уже наступил.

Для применения отступного требуется соответствующее двустороннее соглашение между кредитором и должником, в котором необходимо указать:

- 1) наименование отступного;
- 2) размер, сроки и порядок предоставления отступного;
- 3) обязательство, подлежащее прекращению.

От отступного необходимо отличать прощение долга. Согласно ст. 415 ГК РФ обязательство прекращается освобождением кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора. То есть прощение долга – это одностороннее действие кредитора, освобождающего должника от лежащих на нем обязанностей без каких-либо компенсаций или ответных действий с его стороны.

Новация относится к тем основаниям прекращения обязательств, для которых необходимо достижение соглашения сторон обязательства. Новация (от лат. novato – обновление, изменение) характеризуется существенным изменением, а точнее, заменой одного обязательства на другое. Согласно ст. 414 ГК РФ обязательство прекращается соглашением сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения (новация).

Как правило, новация используется как основание прекращения денежных обязательств, т.е. денежное обязательство (обязательство уплатить деньги), возникшее из договоров купли - продажи (поставки), аренды, подряда и др., заменяется на заемное обязательство. В соответствии со ст. 818 ГК РФ долг, возникший из договоров купли-продажи, аренды имущества или иного основания, может быть заменен по соглашению сторон заемным обязательством. Замена долга заемным обязательством осуществляется с соблюдением требований о новации (ст. 414 ГК РФ) и совершается в форме, предусмотренной для заключения договора займа (ст. 808 ГК РФ).

Поскольку цель новации в прекращении первоначального обязательства, в новом обязательстве, заключаемом вместо первоначального, необходимо прямо указать:

- о прекращении первоначального обязательства с момента заключения новации;
- о возникновении нового обязательства в результате новации.

Новация прекращает не только основное, но и дополнительные обязательства, связанные с первоначальным (в том числе обязательства, обеспечивающие исполнение основного обязательства,- неустойку, залог, поручительство), если иное не будет прямо предусмотрено соглашением сторон (ст. 414 ГК РФ).

Гражданский кодекс РФ содержит и иные основания прекращения обязательств (ликвидация юридического лица (должника или кредитора), смерть гражданина, совпадение должника и кредитора в одном лице, невозможность исполнения обязательства, в том числе в результате издания акта государственного органа).

## **Раздел 10. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫЕ СДЕЛКИ**

### **10.1. Понятие и виды сделок**

*Сделки* – это волевые действия физического или юридического лица, непосредственно направленные на установление, изменение или прекращение юридических отношений (гражданских прав и обязанностей) (ст. 153 ГК РФ).

Для признания тех или иных совершаемых действий гражданской сделкой необходимо наличие некоторых существенных условий:

- 1) совпадение действительного намерения совершающего сделку лица с его внешним выражением;
- 2) правовая цель сделки – возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений;
- 3) придание сделке требуемой законом формы;
- 4) правомерность сделки.

Все многообразие совершаемых сделок разделено в теории права на определенные виды. Существует несколько классификаций сделок по различным основаниям:

- по числу участвующих сторон;
- по моменту возникновения сделки;
- по иным основаниям.

По числу участвующих сторон различают одно-, двух - или многосторонние сделки (ст. 154 ГК РФ) в зависимости от того, выражение воли какого количества лиц необходимо для совершения сделки. Односторонней считается сделка, для совершения которой необходимо и достаточно выражение воли одной стороны.

**Пример.** Односторонней сделкой является составление доверенности (ст. 185 ГК РФ), отказ стороны от исполнения договора (ст. 450 ГК РФ), банковская гарантия (ст. 368 ГК РФ).

Сделки, для совершения которых требуется согласование интересов двух и более сторон, являются двусторонними (две стороны) либо многосторонними (три или более сторон). Для заключения двух - или многосторонней сделки ее стороны должны договориться между собой, поэтому в праве появился термин «договор».

**Справка.** Необходимо отличать количество сторон договора от фактического числа лиц, участвующих в нем. Договор купли-продажи всегда является двусторонним (продавец - покупатель), несмотря на то что на стороне и продавца, и покупателя могут выступать несколько лиц.

По моменту возникновения сделки различаются реальные и консенсуальные сделки. Указанное деление возникло еще в римском праве. Консенсуальной сделкой является сделка, которая считается совершенной с момента достижения соглашения сторон.

**Пример.** Договор купли-продажи является консенсуальной сделкой, так как считается заключенным в момент достижения соглашения сторон. Передача вещи, уплата денег или иные действия сторон совершаются уже после заключения сделки.

Реальными сделками являются сделки, которые считаются совершенными только с момента передачи вещи от одной стороны к другой. Указанное различие носит не только теоретический, но и практический характер, поскольку, если сделка считается совершенной в момент достижения соглашения (консенсуальная сделка), то стороны вправе требовать друг от друга исполнения данной сделки (передачи вещей, денег), а требовать испол-

нения реальной сделки только после достижения соглашения (подписания договора) - невозможно.

**Справка.** Надо обратить внимание на то, что договор займа (ст. 807 ГК РФ) является реальной сделкой, а кредитный договор (ст. 819 ГК РФ) – консенсуальной.

Договоры (как разновидность сделок) могут быть возмездными или безвозмездными. Договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным, а безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления (ст. 423 ГК РФ).

**Справка.** Согласно ст. 424 ГК РФ при отсутствии в возмездном договоре цены или условий ее определения исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.

Для совершения сделки ей необходимо придать соответствующую форму, поскольку только при соблюдении требуемой формы сделка порождает права и обязанности сторон.

Законодательство устанавливает две формы сделок: устную и письменную. В соответствии со ст. 158 ГК РФ сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной).

Устная форма заключения сделки означает, что воля сторон выражается словесно, хотя в некоторых случаях она может подтверждаться выдачей письменных документов, передачей имущества.

В соответствии с законом (ст. 159 ГК РФ) устно совершаются следующие виды сделок:

- для которых законом или соглашением сторон не установлена письменная форма;
- исполняемые при самом их совершении, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность;
- во исполнение договора, заключенного в письменной форме, если есть соглашение сторон об устной форме исполнения письменной сделки, только если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору.

Письменная форма сделки означает ее совершение путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами (ст. 160 ГК РФ). Письменная форма сделки бывает двух видов: простая письменная или нотариальная.

Договоры (двух- или многосторонние сделки) могут совершаться как путем составления одного документа, подписанного сторонами, так и путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

На практике большая часть договоров между юридическими лицами оформляется путем составления единого документа, подписанного руководителями и скрепленного печатями данных организаций.

Законодательство требует соблюдать письменную форму сделки в зависимости от таких условий, как:

- субъектный состав сделки;
- содержание сделки (цена или сумма сделки);

- случаи, прямо указанные законом.

Закон обязывает совершать в простой письменной форме следующие сделки:

- юридических лиц между собой и с гражданами;
- граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом минимальный размер оплаты труда;
- граждан между собой независимо от суммы сделки в случаях, предусмотренных законом, например соглашение о неустойке (ст. 331 ГК РФ), залоге (ст. 339 ГК РФ), задатке (ст. 380 ГК РФ).

Из этого правила есть два исключения:

- соблюдение простой письменной формы не требуется для сделок, которые могут быть совершены устно (например, сделки, исполняемые при самом их совершении);
- простой письменной формы недостаточно для сделок, требующих нотариального удостоверения.

Нотариальная форма сделки устанавливает дополнительные требования к оформлению сделки. Нотариальное удостоверение сделки осуществляется путем совершения на письменном документе, подписанном лицом (лицами), удостоверяющей надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие (ст. 163 ГК РФ).

Нотариальное удостоверение сделок обязательно в случаях:

- указанных в законе;
- предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

Законодательство обязывает совершать в нотариальной форме следующие виды сделок:

- доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы (п. 2 ст. 185 ГК РФ);
- доверенность, выдаваемая в порядке передоверия (п. 3 ст. 185);
- договор залога недвижимости (ипотека) (п. 2 ст. 339);
- уступка требования и перевод долга, основанный на сделке, совершенной в нотариальной форме (ст.ст. 389, 391);
- договор ренты (ст. 584);
- завещание (ст. 1124 ГК РФ).

Законодательство не предусматривает обязательной нотариальной формы сделок купли-продажи недвижимости между юридическими лицами.

В соответствии с нормой закона по соглашению сторон в нотариальной форме может быть заключена любая сделка, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

Для некоторых специально предусмотренных сделок кроме придания сделке необходимой формы требуется последующая государственная регистрация. Государственная регистрация означает, что сведения о совершенной сделке вносятся в специальные государственные реестры. В отличие от нотариальной формы государственная регистрация не может быть произведена в отношении сделки, не нуждающейся в регистрации по закону, хотя бы стороны желали провести регистрацию. Государственной регистрации подлежат сделки с землей и другим недвижимым имуществом в случаях и в порядке, предусмотренных

ренных Гражданским кодексом РФ и Законом о регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним (ст. 164 ГК РФ). Так, в соответствии со ст. 339 ГК РФ договор об ипотеке (залог недвижимости) должен быть зарегистрирован в порядке, установленном для регистрации сделок с соответствующим имуществом. В соответствии со ст. 651 ГК РФ договор аренды здания или сооружения, заключенный на срок не менее года, подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации.

Сведения о государственной регистрации сделок являются общедоступными, и орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ней, обязан предоставлять информацию о произведенной регистрации и зарегистрированных правах любому лицу. До момента государственной регистрации в тех случаях, когда государственная регистрация сделки обязательна, сделка не будет считаться совершенной.

## **10.2. Основания и последствия признания сделок недействительными**

Общие положения о недействительности сделок. Для того чтобы совершенная сделка привела к возникновению гражданских правоотношений, она должна быть действительной. Действительность сделки означает, что она соответствует нормам права и совершена при следующих условиях:

- 1) дееспособными сторонами;
- 2) произошло совпадение внутренней воли лица и ее внешнего выражения;
- 3) в надлежащей форме;
- 4) содержание сделки (ее условия) соответствуют законодательству.

Отсутствие или нарушение хотя бы одного из указанных элементов приводит к недействительности сделки.

Недействительную сделку необходимо отличать от несостоявшейся сделки. Недействительной сделкой может быть признана уже совершенная сделка, если при ее совершении были допущены какие-либо нарушения. Несостоявшаяся сделка не является совершенной, поэтому не может быть признана недействительной.

***Пример.*** Если договор купли-продажи не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, договор считается незаключенным, а поэтому не может быть признан недействительным (ст. 465 ГК РФ).

Недействительные сделки бывают двух видов: оспоримые и ничтожные (ст. 166 ГК РФ), в зависимости от того, требуется ли для признания ее недействительной решение суда или нет. Ничтожной является сделка, не порождающая никаких последствий для ее сторон, так, как будто сделка и не была совершена, т.е. она недействительна в результате своего совершения. Оспоримая сделка может быть признана недействительной только судом, и никакие другие лица и органы (в том числе налоговые, органы валютного контроля, правоохранительные) не вправе объявлять ее недействительной. Согласно ст. 166 ГК РФ сделка недействительна в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка). Требование о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлено только лицами, указанными в законе. Требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлено любым заинтересованным лицом.

**Пример.** Сделка, совершенная юридическим лицом, не имеющим лицензию на занятие соответствующей деятельностью, может быть признана судом недействительной по иску его учредителя (участника) и иных лиц, указанных в законе.

Если сделка по закону является ничтожной, то в суде не требуется приводить доказательства ее недействительности, суд лишь применяет последствия недействительности сделки. Для признания недействительной оспоримой сделки заинтересованное лицо должно в суде доказать, почему данная сделка недействительна. До момента вынесения решения суда о признании сделки недействительной она является действительной и должна исполняться сторонами.

В любом случае, идет ли речь об оспоримой или ничтожной сделке, она становится предметом судебного разбирательства: в одном случае для признания ее недействительной и применения последствий недействительности (оспоримые сделки), в другом - только для применения последствий недействительности сделки (ничтожные сделки).

Оспоримыми сделками являются следующие виды сделок:

- 1) сделка юридического лица за пределами его правоспособности (ст. 173 ГК РФ);
- 2) сделка представителя (руководителя) юридического лица с превышением его полномочий (ст. 174 ГК РФ);
- 3) сделки несовершеннолетних и ограничено дееспособных граждан (ст.ст. 175, 176 ГК РФ);
- 4) сделки граждан, не способных понимать значение своих действий (ст. 177 ГК РФ);
- 5) сделки, совершенные под влиянием заблуждения, обмана, угрозы (ст.ст. 178, 179 ГК РФ).

Согласно ст. 166 ГК РФ сделка недействительна по основаниям, установленным в Гражданском кодексе РФ, который содержит исчерпывающий перечень оснований признания сделок недействительными. Поэтому для признания сделки (договора) недействительной необходимо указать на наличие того или иного основания, предусмотренного в ст.ст. 168 – 179 ГК РФ.

В кодексе установлены общие и специальные основания недействительности сделки. Общим основанием недействительности сделок является их несоответствие требованиям закона или иных правовых актов. Согласно общему правилу (ст. 168 ГК РФ) сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

Специальным основанием недействительности сделок является нарушение или отсутствие какого-либо из элементов действительности сделки, таких как:

- 1) совершение сделки ненадлежащим лицом;
- 2) совершение сделки в ненадлежащей форме (несоблюдение требований к форме сделки);
- 3) ненадлежащее содержание сделки;
- 4) несовпадение внутренней воли лица с ее внешним выражением.

Последствия недействительности сделок. Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

По общему правилу (ст. 167 ГК РФ) при недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке. Данные отношения получили в праве название "двусторонняя реституция". В случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) - возместить его стоимость в деньгах. Но для некоторых специально установленных случаев законом могут быть предусмотрены иные последствия недействительности сделки. В тех случаях, когда сторона сделки умышленно совершила недействительную сделку, все полученное по сделке взыскивается в доход государства. Если умысел на совершение недействительной сделки был у обеих сторон, то все полученное ими по сделке взыскивается в доход государства (ст. 169 ГК РФ).

В некоторых случаях закон обязывает сторону, виновную в совершении недействительной сделки, возместить причиненный другой стороне реальный ущерб.

**Пример.** Согласно ст. 170 ГК РФ при признании недействительной сделки, совершенной недееспособным лицом, дееспособная сторона обязана возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности другой стороны.

Последствия несоблюдения требований к форме сделки. Законодательство предусматривает определенные последствия несоблюдения простой письменной, нотариальной форм сделки и требований о ее регистрации. Признание недействительными устных сделок в законодательстве не предусматривается.

Несоблюдение простой письменной формы сделки не приводит по общему правилу к недействительности сделки. Согласно ст. 162 ГК РФ несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства. Если совершение сделки не будет доказано, считается, что данная сделка не заключена, т.е. является несовершенной, а не недействительной.

Но в случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность. Согласно нормам Гражданского кодекса РФ несоблюдение простой письменной формы приводит к недействительности следующих сделок:

- 1) внешнеэкономической сделки (ст. 162 ГК РФ);
- 2) кредитного договора (ст. 820 ГК РФ);
- 3) банковского договора (ст. 836 ГК РФ);
- 4) договора добровольного страхования (ст. 940 ГК РФ);
- 5) договора поручительства (ст. 362 ГК РФ).

Таким образом, признание письменной сделки недействительной возможно лишь в случаях, прямо предусмотренных законодательством.

Несоблюдение обязательной нотариальной формы сделки и требования о ее регистрации всегда влечет ее недействительность. Такие сделки, согласно ст. 165 ГК РФ, считаются ничтожными.

Из этого правила есть одно исключение, в соответствии с которым нотариальное удостоверение сделки заменяется решением суда. В случае если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая

сторона уклоняется от такого удостоверения сделки, суд вправе по требованию исполнившей сделку стороны признать сделку действительной. В этом случае последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется (ст. 165 ГК РФ).

Последствия совершения сделки ненадлежащим лицом. Объявление сделки недействительной зависит от того, кто является ее субъектом - физическое или юридическое лицо. Признание недействительными сделок физических лиц происходит в результате совершения сделки недееспособным или ограниченно дееспособным лицом.

Закон устанавливает следующие основания недействительности сделок, совершенных гражданами:

1) ничтожной является сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства (ст. 171 ГК РФ);

2) ничтожной является сделка, совершенная несовершеннолетним, не достигшим 14 лет (малолетним) (ст. 172 ГК РФ);

3) оспоримой является сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет без согласия его родителей (усыновителей или попечителя) в случаях, когда такое согласие требуется по закону (ст. 175 ГК РФ);

4) оспоримой является сделка по распоряжению имуществом, совершенная без согласия попечителя гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 176 ГК РФ).

Последствием совершения указанных сделок является двусторонняя реституция, но, кроме того, закон обязывает дееспособную сторону возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала или должна была знать о том, что она совершает сделку с ненадлежащим лицом.

Сделки, совершенные юридическими лицами, могут быть признаны недействительными по двум основаниям:

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

2) недействительна сделка, совершенная лицом с превышением полномочий на совершение сделки (ст. 174 ГК РФ).

Обязательное условие признания указанных сделок недействительными (эти сделки являются оспоримыми) – доказанность того, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о незаконности сделки или об указанных ограничениях лица на совершение сделки.

Согласно ст. 173 ГК РФ судом могут быть признаны недействительными, во-первых, сделка, совершенная юридическим лицом в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в его учредительных документах, а во-вторых, сделка, совершенная юридическим лицом, не имеющим лицензии на занятие соответствующей деятельностью.

Право заявить в суд иск о признании сделки недействительной принадлежит юридическому лицу, совершившему сделку, его учредителям (участникам) или государственным органам, осуществляющим контроль или надзор за деятельностью юридического лица.

Согласно ст. 174 ГК РФ судом может быть признана недействительной, во-первых, сделка, совершенная лицом (как физическим, так и юридическим) с превышением полномочий, ограниченных договором, а во-вторых, сделка, совершенная органом юридического лица с превышением полномочий, ограниченных его учредительными документами.

Договором могут быть ограничены полномочия поверенного и комиссионера в договорах поручения или комиссии. Учредительными документами полномочия органов юридического лица могут быть ограничены по сравнению с нормами закона.

Статья 174 может применяться только в тех случаях, когда полномочия органа юридического лица ограничиваются его учредительными документами. В случае если полномочия органа юридического лица изначально ограничены законом, применяется общее правило недействительности сделок.

В соответствии со ст. 174 ГК РФ не может быть признан недействительным договор, подписанный не генеральным директором, а иным не уполномоченным на это лицом (заместителем директора, финансовым директором и другими лицами). К указанному договору следует применять правила о мнимом представительстве в соответствии со ст. 183 ГК РФ.

Несовпадение воли лица с ее внешним выражением. В некоторых случаях у лица, совершившего сделку, отсутствует стремление к ее совершению или указанное стремление не соответствует действительности. Речь идет о сделках, совершенных под влиянием злоупотребления, обмана, угрозы.

В соответствии с Гражданским кодексом РФ недействительными являются следующие сделки:

1) совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ). По данному основанию судом может быть признана недействительной сделка, совершенная гражданином, хотя и дееспособным, но находившимся в момент ее совершения в таком состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими;

2) совершенные под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК РФ). Сделка, совершенная под влиянием заблуждения относительно природы сделки либо тождества или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению, может быть признана судом недействительной по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения. Заблуждение относительно мотивов сделки не имеет существенного значения. Последствием признания сделки недействительной является двусторонняя реституция;

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

Указанные сделки признаются недействительными судом по иску потерпевшего, т.е. лица, вынужденного совершить данную сделку под влиянием другой стороны. Если сделка признана недействительной по одному из указанных оснований, потерпевшему возвращается другой стороной все полученное ею по сделке или возмещается его стоимость в деньгах, а имущество, полученное по сделке потерпевшим от другой стороны, а также причитавшееся ему в возмещение переданного другой стороне, взыскивается в доход государства.

Ненадлежащее содержание сделки. Сделка признается недействительной, если ее условия противоречат требованиям законодательства.

Недействительными являются сделки:

1) совершенные с целью, противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК РФ);

2) мнимые и притворные (ст. 170 ГК РФ).

По общему правилу, установленному в ст. 168 ГК РФ, сделка, не соответствующая требованиям закона, недействительна и стороны, совершившие ее, обязаны возвратить друг другу все полученное по сделке. Но если в суде будет доказано, что сделка не только не соответствует закону, но и совершена с указанной в ст. 169 ГК РФ целью, это влечет более серьезные последствия. При наличии умысла у обеих сторон такой сделки в доход государства взыскивается все полученное ими по сделке, а в случае исполнения сделки одной стороной с другой стороны взыскивается в доход Российской Федерации все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного. При наличии умысла лишь у одной из сторон такой сделки все полученное ею по сделке должно быть возвращено другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей взыскивается в доход государства.

Согласно ст. 170 ГК РФ недействительны мнимые и притворные сделки, признающиеся законом ничтожными. Мнимой сделкой является сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия. Мнимые сделки заключаются в случаях, когда стороны намерены продемонстрировать третьим лицам (как правило, правоохранительным и налоговым органам) внешнюю сторону сделки, стремясь тем самым избежать ответственности или по иным мотивам.

Притворной сделкой является сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа сделки применяются относящиеся к ней правила. Если сделка, которую стороны намеревались прикрыть, совершена с соблюдением норм законодательства, то данная сделка является действительной и порождает права и обязанности сторон.

### **10.3. Общие положения о договорах**

Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

По содержанию гражданско-правовые договоры подразделяются на организационные и имущественные: организационные договоры нацелены на создание предпосылок для последующей предпринимательской и иной деятельности (учредительный договор), а имущественные совершаются по поводу получения определенных благ, которое достигается в результате исполнения обязательства. Среди имущественных договоров выделяются договоры:

- на передачу имущества (купля-продажа, аренда);
- на выполнение работ (подряд);
- на оказание услуг (комиссия, поручение).

Граждане и юридические лица свободны в заключение договора.

Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена Гражданским кодексом РФ, законом или добровольно принятым обязательством. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Стороны

могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор).

Договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным. Безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления. Договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное (ст. 423 ГК РФ).

Публичным признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.). Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами. Цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей. Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается (ст. 426 ГК РФ).

По предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором. Предварительный договор заключается в форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме. Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность. Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора. В предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор (ст. 428 ГК РФ).

Заключение, изменение и расторжение договора. Договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в надлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными условиями договора являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной (ст. 432 ГК РФ).

Договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. Если в соответствии с законом для заключения договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи соответствующего

щего имущества. Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом (ст. 433 ГК РФ).

Договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (ст. 434 ГК РФ).

Офертой признается 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. Оферта должна содержать существенные условия договора. Оферта связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом (ст. 435 ГК РФ).

Акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

Молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, обычая делового оборота или из прежних деловых отношений сторон.

Совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте (ст. 438 ГК РФ).

Если сторона, для которой в соответствии с Гражданским кодексом РФ или иными законами заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

Сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки (ст. 445 ГК РФ).

Изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено Гражданским кодексом РФ, другими законами или договором.

По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- при существенном нарушении договора другой стороной;
- в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом РФ, другими законами или договором.

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.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным (ст. 450 ГК РФ).

Соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычая делового оборота не вытекает иное (ст. 452 ГК РФ).

При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде. При расторжении договора обязательства сторон прекращаются (ст. 453 ГК РФ).

## **Раздел 11. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ОСНОВНЫХ ДОГОВОРОВ (ОБЯЗАТЕЛЬСТВ)**

### **11.1. Договоры купли-продажи, поставки и мены**

По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену) (ст. 454 ГК РФ).

Договор купли - продажи - возмездный, двусторонний (так как права и обязанности по договору лежат на обеих сторонах), консенсуальный (так как права и обязанности сторон достигаются в момент соглашения по существенным условиям).

Существенным условием договора купли-продажи является предмет. Условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара. Остальные условия, включая цену, качество, ассортимент товаров, требования к их таре, упаковке, сроках доставки, могут быть определены на основе критериев, установленных законом.

Количество товара, подлежащего передаче покупателю, предусматривается договором купли-продажи в соответствующих единицах измерения или в денежном выражении. Условие о количестве товара может быть согласовано путем установления в договоре порядка его определения. Если договор купли-продажи не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, договор не считается заключенным.

Главная обязанность продавца – передать покупателю товары, составляющие предмет купли - продажи, в определенные сроки. Обязанностью покупателя является принять товар в сроки и в порядке, предусмотренных договором, и оплатить его.

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

Отличие договора поставки в том, что его сторонами выступают профессиональные предприниматели, а передаваемый товар используется для осуществления предпринимательской деятельности.

Существенными условиями договора поставки являются наименование и количество товара, а также срок (сроки) исполнения обязательства.

По договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой. К договору мены применяются правила о купле - продаже, если это не противоречит закону и существу мены. При этом каждая из сторон признается продавцом товара, который она обязуется передать, и покупателем товара, который она обязуется принять в обмен (ст. 567 ГК РФ).

### **11.2. Договор дарения**

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.

Договор дарения движимого имущества должен быть совершен в письменной форме в случаях, когда:

- дарителем является юридическое лицо и стоимость дара превышает пять установленных законом минимальных размеров оплаты труда;
- договор содержит обещание дарения в будущем.

Договор дарения недвижимого имущества подлежит государственной регистрации (ст. 574 ГК РФ).

Не допускается дарение, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает пяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда в отношениях между коммерческими организациями (ст. 575 ГК РФ).

### **11.3. Договор аренды**

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование (ст. 606 ГК РФ).

В аренду могут быть переданы земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи).

Существенными условиями договора являются данные, позволяющие определить объект аренды. В договоре аренды должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды. При отсутствии этих данных в договоре условие об объекте, подлежащем передаче в аренду, считается несогласованным, а соответствующий договор не считается заключенным (ст. 607 ГК РФ).

Договор аренды на срок более года, а если хотя бы одной из сторон договора является юридическое лицо, независимо от срока, должен быть заключен в письменной форме. Договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, если иное не установлено законом.

Договор аренды заключается на срок, определенный договором. Если срок аренды в договоре не определен, договор аренды считается заключенным на неопределенный срок. В этом случае каждая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимого имущества - за три месяца. Договор аренды, заключенный на срок, превышающий установленный законом предельный срок, считается заключенным на срок, равный предельному (ст. 610 ГК РФ).

Арендодатель обязан предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества. Имущество сдается в аренду вместе со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами, если иное не предусмотрено договором.

Арендатор обязан своевременно вносить плату за пользование имуществом (арендную плату). Порядок, условия и сроки внесения арендной платы определяются договором аренды. В случае, когда договором они не определены, считается, что установлены порядок, условия и сроки, обычно применяемые при аренде аналогичного имущества при сравнимых обстоятельствах.

Если иное не предусмотрено договором аренды, в случае существенного нарушения арендатором сроков внесения арендной платы арендодатель вправе потребовать от него досрочного внесения арендной платы в установленный арендодателем срок. При этом арендодатель не вправе требовать досрочного внесения арендной платы более чем за два срока подряд (ст. 614 ГК РФ).

Арендатор вправе с согласия арендодателя сдавать арендованное имущество в субаренду (поднаем) и передавать свои права и обязанности по договору аренды другому лицу (перенаем), предоставлять арендованное имущество в безвозмездное пользование, а также отдавать арендные права в залог и вносить их в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. В указанных случаях, за исключением перенайма, ответственным по договору перед арендодателем остается арендатор.

Арендодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду имущества, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором аренды.

Арендатор обязан поддерживать имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание имущества, если иное не установлено законом или договором аренды (ст. 616 ГК РФ).

Если иное не предусмотрено законом или договором аренды, арендатор, надлежащим образом исполнявший свои обязанности, по истечении срока договора имеет при прочих равных условиях преимущественное перед другими лицами право на заключение договора аренды на новый срок.

При прекращении договора аренды арендатор обязан вернуть имущество в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором. Если арендатор не возвратил арендованное имущество либо возвратил его несвоевременно, арендодатель вправе потребовать внесения арендной платы за все время просрочки. В случае, когда указанная плата не покрывает причиненных арендодателю убытков, он может потребовать их возмещения.

#### **11.4. Договор безвозмездного пользования (ссуды)**

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

Существенными условиями договора являются данные, позволяющие установить имущество, предоставляемое в пользование, а также срок.

Право передачи вещи в безвозмездное пользование принадлежит ее собственнику и иным лицам, уполномоченным на то законом или собственником. Коммерческая организация не вправе передавать имущество в безвозмездное пользование лицу, являющемуся ее учредителем, участником, руководителем, членом ее органов управления или контроля.

Ссудодатель обязан предоставить вещь в состоянии, соответствующем условиям договора безвозмездного пользования и ее назначению. Ссудополучатель обязан поддержи-

вать вещь, полученную в безвозмездное пользование, в исправном состоянии, включая осуществление текущего и капитального ремонта, и нести все расходы на ее содержание, если иное не предусмотрено договором безвозмездного пользования.

Ссудополучатель несет риск случайной гибели или случайного повреждения полученной в безвозмездное пользование вещи, если вещь погибла или была испорчена в связи с тем, что он использовал ее не в соответствии с договором безвозмездного пользования или назначением вещи либо передал ее третьему лицу без согласия ссудодателя. Ссудополучатель несет также риск случайной гибели или случайного повреждения вещи, если с учетом фактических обстоятельств мог предотвратить ее гибель или порчу, пожертвовав своей вещью, но предпочел сохранить свою вещь.

### **11.5. Договоры подряда и возмездного оказания услуг**

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 (ст. 702 ГК РФ).

Существуют различные виды договора подряда: бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд.

Существенными условиями договора являются определение работы, сроки начала и окончания работ.

Договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику (ст. 703 ГК РФ).

Если иное не предусмотрено Гражданским кодексом РФ, иными законами или договором подряда, риск случайной гибели или случайного повреждения материалов, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного используемого для исполнения договора имущества несет предоставившая их сторона, а риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик (ст. 705 ГК РФ).

В договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

В договоре подряда указывается цена подлежащей выполнению работы или способы ее определения.

Цена в договоре подряда включает компенсацию издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение, и может быть определена путем составления сметы. В случае когда работа выполняется в соответствии со сметой, составленной подрядчиком, смета приобретает силу и становится частью договора подряда с момента подтверждения ее заказчиком.

Цена работы (смета) может быть приблизительной или твердой. При отсутствии других указаний в договоре подряда цена работы считается твердой (ст. 709 ГК РФ).

Заказчик вправе во всякое время проверять ход и качество работы, выполняемой подрядчиком, не вмешиваясь в его деятельность.

Заказчик обязан в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором подряда, с участием подрядчика осмотреть и принять выполненную работу (ее результат), а при об-

наружении отступлений от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе немедленно заявить об этом подрядчику.

Предметом договора возмездного оказания услуг могут являться любые услуги нематериального характера, т.е. не имеющие целью получить какой-либо материальный (овеществленный) результат. По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Договор заключается на оказание услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и др.

Существенными условиями договора являются определение работы, сроки начала и окончания работ.

Обязанности исполнителя могут включать не только совершение определенных действий (деятельности), но и представление заказчику определенного результата действий исполнителя. Но в данном случае указанные материальные носители деятельности исполнителя являются не целью, а всего лишь средством достижения целей договора.

Сторонами договора возмездного оказания услуг являются исполнитель и заказчик. Законом не установлено каких-либо ограничений в отношении участников договора, поэтому сторонами договора могут выступать как граждане, так и юридические лица.

Обязанностью исполнителя является совершение определенных действий. Поэтому заказчику необходимо в договоре указать, какие именно действия обязан совершить исполнитель. Поскольку результат оказания услуги, как правило, неотделим от самих действий по оказанию услуги, то законодательство не предусматривает какого-либо порядка приема - передачи услуги и на заказчика не возлагается обязанность принять исполнение услуги, как это предусмотрено договором подряда.

Закон не указывает на конкретные права сторон при исполнении договора возмездного оказания услуг. Тем не менее, исходя из содержания договора при оказании услуги, заказчик вправе контролировать деятельность исполнителя, а исполнитель вправе требовать от заказчика создания определенных условий для оказания услуги.

Основной обязанностью заказчика по договору является оплата исполнителю оказанных услуг.

### **11.6. Договор займа и кредитный договор**

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.

Существенными условиями договора займа являются наименование и количество передаваемых вещей, а также срок договора.

Договор займа – реальный. Нельзя понудить займодавца к передаче заемщику оговоренных сумм или вещей. Договор займа считается заключенным с момента передачи денег или других вещей (ст. 807 ГК РФ).

Договор займа между гражданами должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает не менее чем в 10 раз установленный законом минимальный размер

оплаты труда, а в случае, когда заимодавцем является юридическое лицо, - независимо от суммы.

В подтверждение договора займа и его условий может быть представлена расписка заемщика или иной документ, удостоверяющий передачу ему заимодавцем определенной денежной суммы или определенного количества вещей (ст.808 ГК РФ).

Если иное не предусмотрено законом или договором займа, заимодавец имеет право на получение с заемщика процентов на сумму займа в размерах и в порядке, определенных договором.

Заемщик обязан возвратить заимодавцу полученную сумму займа в срок и в порядке, которые предусмотрены договором займа.

По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуется предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

Кредитный договор является консенсуальным (ст. 819 ГК РФ). Его заключение влечет обязанность кредитора предоставить кредит.

Банковский кредит представляют коммерческие банки, иные кредитные организации, получившие в ЦБ РФ лицензию на осуществление банковских операций (ст.13 Закона "О банках и банковской деятельности").

Существенными условиями кредитного договора являются размер предоставляемых денежных средств, а также срок договора.

Кредитный договор должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность кредитного договора. Такой договор считается ничтожным (ст. 820 ГК РФ).

### **11.7. Договор банковского счета**

По договору банковского счета банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету.

Существенными условиями договора являются вид счета и перечень совершаемых по счету операций. Банк может использовать имеющиеся на счете денежные средства, гарантируя право клиента беспрепятственно распоряжаться этими средствами.

Банк не вправе определять и контролировать направления использования денежных средств клиента и устанавливать другие, не предусмотренные законом или договором банковского счета ограничения его права распоряжаться денежными средствами по своему усмотрению (ст. 845 ГК РФ).

При заключении договора банковского счета клиенту или указанному им лицу открывается счет в банке на условиях, согласованных сторонами.

Банк обязан зачислять поступившие на счет клиента денежные средства не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета.

Банк обязан по распоряжению клиента выдавать или перечислять со счета денежные средства клиента не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующе-

го платежного документа, если иные сроки не предусмотрены законом, изданными в соответствии с ним банковскими правилами или договором банковского счета (ст. 849 ГК РФ).

В случаях, предусмотренных договором банковского счета, клиент оплачивает услуги банка по совершению операций с денежными средствами, находящимися на счете (ст. 851 ГК РФ).

Списание денежных средств со счета осуществляется банком на основании распоряжения клиента. Без распоряжения клиента списание денежных средств, находящихся на счете, допускается по решению суда, а также в случаях, установленных законом или предусмотренных договором между банком и клиентом (ст. 854 ГК РФ).

Ограничение прав клиента на распоряжение денежными средствами, находящимися на счете, не допускается, за исключением наложения ареста на денежные средства, находящиеся на счете, или приостановления операций по счету в случаях, предусмотренных законом (ст. 858 ГК РФ).

Договор банковского счета расторгается по заявлению клиента в любое время (ст. 859 ГК РФ).

### **11.8. Договоры поручения и комиссии**

По договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя (ст. 971 ГК РФ).

Существенными условиями договора являются виды действий, которые совершает поверенный.

Договор поручения – консенсуальный. Он может быть как возмездным, так и безвозмездным. Договор поручения является двусторонним, только если он возмездный, на стороне доверителя лежит обязанность выплаты вознаграждения.

Доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если это предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором поручения.

Доверитель обязан выдать поверенному доверенность (доверенности) на совершение юридических действий, предусмотренных договором поручения.

Договор поручения прекращается вследствие:

- отмены поручения доверителем;
- отказа поверенного.

Доверитель вправе отменить поручение, а поверенный отказаться от него во всякое время. Соглашение об отказе от этого права ничтожно.

По договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки (ст. 990 ГК РФ).

Договор комиссии является консенсуальным, двусторонним, во всех случаях возмездным.

Предметом договора комиссии являются сделки, совершенные комиссионером по поручению комитента (в отличие от договора поручения, предметом которого являются определенные юридические действия, в том числе и сделки). Комиссия осуществляется на основе письменного представительства, поскольку комиссионер выступает в гражданском обороте от своего имени.

Вещи, поступившие к комиссионеру от комитента либо приобретенные комиссионером за счет комитента, являются собственностью последнего.

По исполнении поручения комиссионер обязан представить комитенту отчет и передать ему все полученное по договору комиссии.

Договор комиссии прекращается вследствие:

- отказа комитента от исполнения договора;
- отказа комиссионера от исполнения договора в случаях, предусмотренных законом или договором.

Комитент вправе в любое время отказаться от исполнения договора комиссии, отменив данное комиссионеру поручение. Комиссионер вправе требовать возмещения убытков, вызванных отменой поручения.

Комиссионер не вправе, если иное не предусмотрено договором комиссии, отказаться от его исполнения, за исключением случая, когда договор заключен без указания срока его действия.

### **11.9. Договор доверительного управления имуществом**

По договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя).

Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему.

Объектами доверительного управления могут быть предприятия и другие имущественные комплексы, отдельные объекты, относящиеся к недвижимому имуществу, ценные бумаги, права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами, исключительные права и другое имущество. Не могут быть самостоятельным объектом доверительного управления деньги, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Учредителем доверительного управления является собственник имущества, а в случаях, предусмотренных ст. 1026 Гражданского кодекса РФ, другое лицо.

Доверительным управляющим может быть индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, за исключением унитарного предприятия.

Существенными условиями договора доверительного управления имуществом являются:

- состав имущества, передаваемого в доверительное управление;
- наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которых осуществляется управление имуществом (учредителя управления или выгодоприобретателя);
- размер и форма вознаграждения управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором;

- срок действия договора.

Договор доверительного управления имуществом заключается на срок, не превышающий пяти лет. Для отдельных видов имущества, передаваемого в доверительное управление, законом могут быть установлены иные предельные сроки, на которые может быть заключен договор.

Договор доверительного управления имуществом должен быть заключен в письменной форме.

Договор доверительного управления недвижимым имуществом должен быть заключен в форме, предусмотренной для договора продажи недвижимого имущества. Передача недвижимого имущества в доверительное управление подлежит государственной регистрации в том же порядке, что и переход права собственности на это имущество. Несоблюдение формы договора доверительного управления имуществом или требования о регистрации передачи недвижимого имущества в доверительное управление влечет недействительность договора.

Доверительный управляющий осуществляет в пределах, предусмотренных законом и договором доверительного управления имуществом, правомочия собственника в отношении имущества, переданного в доверительное управление. Распоряжение недвижимым имуществом доверительный управляющий осуществляет в случаях, предусмотренных договором доверительного управления.

Доверительный управляющий имеет право на вознаграждение, предусмотренное договором доверительного управления имуществом, а также на возмещение необходимых расходов, произведенных им при доверительном управлении имуществом, за счет доходов от использования этого имущества.

Договор доверительного управления имуществом прекращается вследствие:

- отказа выгодоприобретателя от получения выгод по договору, если договором не предусмотрено иное;
- отказа доверительного управляющего или учредителя управления от осуществления доверительного управления в связи с невозможностью для доверительного управляющего лично осуществлять доверительное управление имуществом;
- отказа учредителя управления от договора по иным причинам (не связанным с невозможностью личного управления имуществом) при условии выплаты доверительному управляющему обусловленного договором вознаграждения;
- признания несостоятельным (банкротом) гражданина – предпринимателя, являющегося учредителем управления.